

# NZKart

# Neue Zeitschrift für Kartellrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-L320

www.nzkart.de

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Thomas Ackermann  
RA Prof. Dr. Albrecht Bach  
VorsRiBGH Dr. Klaus Bacher  
RA Prof. Dr. Rainer Bechtold  
Prof. Dr. Florian Bien  
VorsRiOLG Jürgen Breiler  
RA Dr. Ingo Brinker  
Prof. Dr. Friedrich Wenzel Bulst  
RA Dr. Michael Esser  
MinRat Dr. Thorsten Käseberg  
VorsRiLG Dr. Gerhard Klumpe  
Prof. Dr. Torsten Körber  
RiEuG Johannes Laitenberger  
RA Dr. Thorsten Mäger  
VPräs. b. BKartA Prof. Dr. Konrad Ost  
Prof. Dr. Ulrich Schwalbe  
Prof. Dr. Heike Schweitzer  
RA Dr. Kathrin Westermann  
Schriftleitung:  
RA Dr. Ulrich Soltész

Aus dem Inhalt

|  |     |
|--|-----|
| <i>U. Soltész</i><br>Drittstaatensubventionsförderung und<br>Transaktionspraxis    | 121 |
| <i>W. P. Wils</i><br>Regulation 1/2003: An Assessment After<br>Twenty Years        | 124 |
| <i>J. Kruse</i><br>Kartellrecht in Zahlen: Auswertung 2022                         | 138 |
| <i>M. Dästner</i><br>Kartellrechtliche Kontrolle von Zusammenschlüssen             | 146 |
| <i>I. König</i><br>Gebührenrecht 10 Jahre nach der 8. GWB-Novelle                  | 151 |
| <i>P. Schroeder/O. Schley</i><br>Anmerkung zu BGH i.S. <i>Basaltsteinbruch</i> (I) | 157 |
| <i>S. Hild</i><br>Anmerkung zu BGH i.S. <i>Basaltsteinbruch</i> (II)               | 160 |
| <i>EuGH</i><br>Urteil <i>Tráficos Manuel Ferrer</i>                                | 166 |
| <i>LG Berlin</i><br>Urteil <i>Kartell der Schienenfreunde</i>                      | 178 |
| <i>Oberster Gerichtshof Österreich</i><br>Beschluss <i>Lkw-Kartell</i>             | 181 |
| Fallberichte des Bundeskartellamtes  | 183 |

Einsendungen an:  
einsendungen@NZKart.de

  
C.H. BECK

10  
JAHRE  
NZKart

3/2023

S. 121-192 13. März 2023



P350202303

#### Editorial

- Ulrich Soltész**  
Drittstaatensubventionsverordnung und Transaktionspraxis – EU-Kommission gibt Vorgeschmack 121

#### Aufsätze

- Wouter P. J. Wils**  
Regulation 1/2003: An Assessment After Twenty Years 124

- Johannes Kruse**  
Kartellrecht in Zahlen: Eine quantitative Auswertung der kartellgerichtlichen Entscheidungspraxis 2022 138

- Moritz Dästner**  
Welche Transaktionen sind noch sicher? – Kartellrechtliche Kontrolle von Zusammenschlüssen jenseits herkömmlicher Anmeldepflichten 146

- Isabelle König**  
Schlechthin unvertretbar? Ermittlung von Effizienzpotenzialen im Gebührenrecht 10 Jahre nach der 8. GWB-Novelle 151

- Patrick Schroeder/Ole Schley**  
Second time's a charm? Die Überprüfung von Kartellschiedssprüchen durch ordentliche Gerichte 157

- Sebastian Hild**  
Die ordre-public-Kontrolle von Schiedssprüchen mit kartellrechtlichem Streitgegenstand 160

#### Berichte

- Jacob Kornbeck**  
Brüssel 13.1.2023: „The Future of Sport Governance in Europe: the times, they are changing“ 164

#### Entscheidungen

##### Gerichtshof der Europäischen Union (EuGH)

- EuGH** 16. 2.2023 – C-312/21 Zum Prozesskostenrisiko und zur Schadensschätzung bei Kartellschadensersatzklagen 166

##### Gericht der Europäischen Union (EuG)

- EuG** 25. 1.2023 – T-640/16 RENV Zur gesamtschuldnerischen Bußgeldhaftung 169

##### Bundesgerichtshof (BGH)

- BGH** 20.12.2022 – KZR 84/20 Zu einer Anhörungsrüge wegen einer überraschenden Entscheidung des Gerichts 173

##### Oberlandesgerichte (OLG)

- OLG Naumburg** 3. 6.2022 – 7 U 6/22 Kart Zur Konzessionsvergabe für die Trinkwasserversorgung 175

## Landgerichte (LG)

LG Berlin 7.2.2023 – 61 O 2/23 Kart Zur Berechnung des Kartellschadens aufgrund einer Regressionsanalyse 178

## Österreichische Gerichte

Oberster Gerichtshof Österreich 23.12.2022 – 5 Ob 193/22a Zur Schlüssigkeit einer Kartellschadensersatzklage 181

## Fallberichte des Bundeskartellamtes

Freigabe des Erwerbs sämtlicher Anteile an der Terreal Holding S. A.S durch die Wienerberger AG 183

Bußgeldverfahren gegen Bauunternehmen wegen Absprachen bei der Vergabe von Straßenbauarbeiten 184

Zusammenschluss des zur Scholz-Gruppe gehörenden Schrott- und Metallhandels Kaatsch GmbH und der Prometall GmbH 185

Bundeskartellamt gibt strategische Verbindung der RheinEnergie mit Westenergie (E.ON) nur unter Nebenbestimmungen frei 187

## Buchbesprechung

Thomas Lübbig  
EU-Kartellrecht, Kommentar. 191

Miguel Odriozola  
EU Antitrust Law and Sport Governance: The Next Frontier? 191

ISSN 2195-2833

## NZKart

Neue Zeitschrift für Kartellrecht

Schriftleitung/Redaktion:  
Rechtsanwalt Dr. Ulrich Soltész  
(V.i.S.d.P.)  
Frau Karin Kambach (Assistenz)  
Rue de Loxum 25  
B-1000 Brüssel/Belgien  
Tel.: +32 2 551-1020,  
Fax: +32 2 551-1039,  
E-Mail: ulrich.soltesz@gleisslutz.com

Kontakt/Einsendungen bitte an:  
einsendungen@NZKart.de

### Manuskripte und andere Einsendungen:

Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Daten-

banken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:  
Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar:  
www.zitierportal.de

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespei-

chert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.  
Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589.  
Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: anzeigen@beck.de  
Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mebling.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2023: Jahresabo € 569,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis bei Bezug der GRUR u.a.: jährlich € 475,-. Einzelheft € 65,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinen reklamiert werden.

Jahrestitelei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenServiceCenter:  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358  
E-Mail: kundenservice@beck.de

Abbestellung:  
Abbestellfristen finden Sie unter:  
<https://www.beck-shop.de/nzkart-neue-zeitschrift-kartellrecht/product/11627519>

Adressenänderungen: Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

Druck: Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

CO<sub>2</sub>  
neutral

chbeck.de/nachhaltig

# SpUR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DS-Z 338

Zeitschrift für Sport und Recht

In Verbindung mit der Deutschen  
Vereinigung für Sportrecht e.V. –  
Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches  
und Internationales Sportrecht –  
und der International Sports Lawyers'  
Association (ISLA)

herausgegeben von  
Dr. Jörg Englisch (DFB)  
Dr. Jochen Fritzweiler  
Prof. Dr. Matthias Jahn  
Dr. Christian Krähe  
Dr. Stephan Netzle  
Prof. Dr. Jan F. Orth, LL.M., VRiLG  
Prof. Dr. Bernhard Pfister †  
Dr. Clemens Prokop (DLV)  
Dr. Reinhard Rauball (DFL)  
Prof. Dr. Udo Steiner  
Dr. habil. Martin Stopper  
Prof. Dr. Rudolf Streinz  
Dr. Thomas Summerer  
Prof. Dr. Klaus Vieweg  
Prof. Dr. Wolf-Dietrich Walker

www.spurt.de



2/2023

März/April 30. Jahrgang  
Seiten 85 bis 172

## Aus dem Inhalt

- T. Summerer*  
Das IOC auf dem Irrweg 85
- G. Thüsing/L. Bleckmann*  
Ehrenamt und Arbeitsverhältnis im Lichte des  
§ 22 Abs. 3 Alt. 2 MiLoG 86
- P. Rohdenburg/S. Schreiber*  
Die neuen FIFA Football Agent Regulations – eine erste  
Bestandsaufnahme 93
- F. Hestermann*  
Verbotene Solidarität? 98
- A. Oppermann/T. Pörner*  
Der „Fall Füllkrug“ im Lichte des (Sport-)Straf- und  
Ordnungswidrigkeitenrechts 103
- V. Horst*  
Die Macht des Publishers im E-Sport 107
- EuGH*  
Anerkennung des „europäischen Sportmodells“ durch  
Art. 165 AEUV (European Superleague ./ UEFA)  
(*m. Anm. Kornbeck/Weatherill*) 113
- FIFA-DCR*  
Gehaltsanspruch einer Spielerin während der  
Schwangerschaft (*m. Anm. Niewiadomski/Zwilling*) 131
- OLG Düsseldorf*  
Kartellrechtliche Übergangsfrist bei Änderung  
verbandlicher Zulassungsregeln 138
- LG Frankfurt am Main*  
Diskriminierung durch Altersgrenze für DFB-Elites-  
chiedsrichter (Fall Gräfe) (*m. Anm. Breucker*) 151
- BFH,*  
Sportliche Veranstaltungen als Zweckbetrieb nach  
§ 67 a Abs. 3 Satz 1 AO (*m. Anm. Knittel*) 162



## Inhalt

### Editorial

---

- Das IOC auf dem Irrweg ..... 85

### Abhandlungen

---

- Ehrenamt und Arbeitsverhältnis im Lichte des  
§ 22 Abs. 3 Alt. 2 MiLoG G. Thüsing/L. Bleckmann ..... 86

### Aufsätze

---

- Die neuen FIFA Football Agent Regulations – eine erste  
Bestandsaufnahme P. Rohdenburg/S. Schreiber ..... 93
- Verbotene Solidarität? F. Hestermann ..... 98
- Der „Fall Füllkrug“ im Lichte des (Sport-)Straf- und  
Ordnungswidrigkeitenrechts A. Oppermann/T. Pörner ..... 103
- Die Macht des Publishers im E-Sport V. Horst ..... 107

### Rechtsprechung

---

- *Kurzübersicht* ..... 113
- *Internationales*
  - EuGH: Anerkennung des „europäischen Sportmodells“ durch  
Art. 165 AEUV (European Superleague ./ UEFA)  
(m. Anm. Kornbeck / Weatherill) ..... 113
  - ÖOGH: Unzulässige AGB-Klauseln in Fitnessstudioverträgen ..... 123
  - Verwaltungsberufungsgericht Paris: Frankreich: Keine Haftung  
für die covidbedingten Änderungen des Liga-Spielplans ..... 128
  - FIFA-DCR: Gehaltsanspruch einer Spielerin während der  
Schwangerschaft (m. Anm. Niewiadomski / Zwilling) ..... 131
- *Ordentliche Gerichtsbarkeit*
  - OLG Frankfurt a. M.: Einwilligung in Verbreitung von  
Fußballbildern als Klubspieler umfasst auch Bilder als  
Nationalspieler ..... 136
  - OLG Düsseldorf: Kartellrechtliche Übergangsfrist bei  
Änderung verbandlicher Zulassungsregeln ..... 138

|   |     |
|---|-----|
| LG Leipzig: Wiederholungsgefahr bei der Anordnung einer DNA-Identitätsfeststellung .....  | 147 |
| LG Köln: Schmerzensgeld wegen Landung beim Tandem-Fallschirmsprung .....  | 149 |
| LG Frankfurt am Main: Diskriminierung durch Altersgrenze für DFB-Eliteschiedsrichter (Fall Gräfe) ( <i>m. Anm. Breucker</i> ) ..... | 151 |
| • <i>Verwaltungsgerichtsbarkeit</i>   |     |
| BVerwG: Kommunale Wettbürosteuer unzulässig .....   | 159 |
| • <i>Finanzgerichtsbarkeit</i>  |     |
| BFH: Sportliche Veranstaltungen als Zweckbetrieb nach § 67 a Abs. 3 Satz 1 AO ( <i>m. Anm. Knittel</i> ) .....                      | 162 |
| • <i>Verbandsgerichtsbarkeit</i>  |     |
| SprK des LSB NRW: Ein-Platz-Prinzip beim LSB NRW (Bogenschützen) .....  | 166 |

## Schaufenster

|  |     |
|--|-----|
| • Tagungsbericht, Brüssel 6. 12.2022: „The Future of Athletes’ Employment Relations in Olympic Sports” ..... | 171 |
|--|-----|

ISSN 0945-3873

### SpurRt – Zeitschrift für Sport und Recht

Herausgegeben in Verbindung mit der Deutschen Vereinigung für Sportrecht e.V. – dem Konstanzer Arbeitskreis für Deutsches und Internationales Sportrecht – und der ISLA (International Sports Lawyers’ Association).

**Schriftleitung und Redaktion:**  
VRiLG Prof. Dr. Jan F. Orb, LL.M., (Vi.S.d.P.), Forschungsstelle Sportrecht der Universität zu Köln Albertus-Magnus-Platz 50923 Köln  
Tel.: 0221/97 59 94-00  
Fax: 0221/97 59 94-02  
E-Mail: spurrt@beck.de

**Manuskripte und andere Einsendungen:**  
Alle Einsendungen sind ausschließlich an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren

Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar:  
[www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München.

Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de)  
Verantwortlich für den Anzeigenteil:  
Bertram Mehling.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimonatlich.

#### Bezugspreise 2023:

**Deutschland:** Jahresabo € 241,- (inkl. MwSt.), Vorzugspreis für Mitglieder der ARGE Sportrecht im DAV und Mitglieder der Deutschen Vereinigung für Sportrecht DVSR € 195,- (inkl. MwSt.), Einzelheft € 46,- (inkl. MwSt.), jeweils zuzüglich Versandkosten.  
**Österreich:** Jahresabo € 219,- (inkl. MwSt.), Einzelheft: € 40,- (inkl. MwSt.), jeweils zuzüglich Versandkosten.

Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitellei und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.  
Deutschland: C.H.BECK.  
Österreich: LexisNexis Verlag  
ARD Orac GmbH & Co KG,  
Marxergasse 25, A-1030 Wien.

**KundenServiceCenter:**  
Deutschland:  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)  
Österreich:  
Telefon: +43-1-534 52-0  
Telefax: +43-1-534 52-141,  
E-Mail: [kundenservice@lexisnexis.at](mailto:kundenservice@lexisnexis.at)

**Abbestellung:**  
Abbestellfristen finden Sie unter:  
<https://www.beck-shop.de/spurrt-zeitschrift-sport-recht/product/1339>

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

**Druck:** Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.

D3-£342

Geschäftsführende Herausgeber:

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

**Julian B. Hageböke/Nikolaos**

Das Vorrecht als Feind des Re  
rechtshistorische Betrachtung der sonstigen  
Masseverbindlichkeiten (§ 55 InsO)

S. 185

*EuGH, 16. 2. 2023*

Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähig-  
keit des Arbeitgebers („Agenția Județeană de  
Ocupare a Forței de Muncă Ilfov“)

S. 194

*EuGH, 16. 2. 2023*

Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähig-  
keit des Arbeitgebers („IEF Service“)

S. 201

*BGH, 19. 1. 2023*

Keine Zulassung der Rechtsbeschwerde  
durch unzutreffende Rechtsbehelfsbelehrung

S. 205

*OLG Schleswig, 21. 12. 2022*

Zugehörigkeit fälliger und rückständiger  
Einlagezahlungen eines Genossen zur  
Insolvenzmasse

S. 206

*OLG Saarbrücken, 7. 12. 2022*

Keine Verpflichtung eines Rechtsanwalts  
zur Erteilung unternehmerischer Ratschläge

S. 212

*OLG Düsseldorf, 15. 9. 2022*

Anfechtungsrechtlicher Rückgewähranspruch  
wegen gezahlter Einfuhrumsatzsteuer

S. 225

*Geschäftsführende Herausgeber:*

Prof. Dr. Reinhard Bork, Hamburg  
RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

*Herausgeberbeirat:*

Prof. Dr. Moritz Brinkmann, Bonn  
RA Prof. Dr. Lucas Flöther, Halle  
Prof. Dr. Florian Jacoby, Bielefeld  
Vors. Richter am BGH a. D.  
Prof. Dr. Godehard Kayser, Karlsruhe  
RA Prof. Dr. Christian Pleister, Berlin  
Prof. Dr. Carsten Schäfer, Mannheim  
RAin Dr. Alexandra Schluck-Amend, Stuttgart

RA Dr. Jens M. Schmidt, Wuppertal  
Richter am OLG Prof. Dr. Dominik Skauradszun,  
Fulda/Frankfurt a. M.  
RA Dr. Andreas Spahlinger, Stuttgart  
Prof. Dr. Christoph Thole, Köln  
RA Dr. Lars Westpfahl, Hamburg  
WP/StB Karsten Zabel, Essen

## Inhaltsverzeichnis



### Aufsätze

*Julian B. Hageböke/Nikolaos Massuras, Hamburg*

Das Vorrecht als Feind des Rechts? – Eine rechtshistorische Betrachtung  
der sonstigen Masseverbindlichkeiten (§ 55 InsO) .....

185

### Rechtsprechung

#### Insolvenzrecht

*EuGH v. 16. 2. 2023 – verb. Rs C-524/21, C-525/21*

Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers

(„Agenția Județeană de Ocupare a Forței de Muncă Ilfov“) .....

194

*EuGH v. 16. 2. 2023 – Rs C-710/21*

Schutz der Arbeitnehmer bei Zahlungsunfähigkeit des Arbeitgebers („IEF Service“) .....

201

Sämtliche Ausgaben auf [zri-online.de](http://zri-online.de) mit komfortabler Suchfunktion – für Abonnenten kostenfrei.



|   |     |
|---|-----|
| <i>BGH v. 19. 1. 2023 – IX ZB 34/22</i>   |     |
| Keine Zulassung der Rechtsbeschwerde durch unzutreffende Rechtsbehelfsbelehrung .....             | 205 |
| <br><i>OLG Schleswig v. 21. 12. 2022 – 9 U 8/22</i>   |     |
| Zugehörigkeit fälliger und rückständiger Einlagezahlungen eines Genossen zur Insolvenzmasse ..... | 206 |
| <br><i>OLG Saarbrücken v. 7. 12. 2022 – 5 U 67/21</i>   |     |
| Keine Verpflichtung eines Rechtsanwalts zur Erteilung unternehmerischer Ratschläge .....          | 212 |
| <br><i>OLG Düsseldorf v. 15. 9. 2022 – I-12 U 7/22</i>  |     |
| Anfechtungsrechtlicher Rückgewähranspruch wegen gezahlter Einfuhrumsatzsteuer .....               | 225 |

## Literatur

---

|  |     |
|--|-----|
| <i>Frank Frind, Hamburg</i>  |     |
| Seibt, Christoph/Westpfahl, Lars (Hrsg.), <i>StaRUG</i> , 1. Aufl., 2023 ..... | 232 |

# NZG

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

WU  
D3-Z196

Herausgeber

Prof. Dr. Holger Altmeppen

Prof. Dr. Alfred Bergmann

Manfred Born

Prof. Dr. Wulf Goette

Prof. Dr. Jürgen Götz

Prof. Dr. Mathias Habersack

Prof. Dr. Joachim Hennrichs

Prof. Dr. Dieter Leuring

Prof. Dr. Hanno Merkt

Prof. Dr. Peter O. Mülbert

Dr. Bernhard Schaub

Dr. Kersten von Schenck

Prof. Dr. Jessica Schmidt

Dr. Sven H. Schneider

Priv.-Doz. Dr. Christoph A. Weber

Prof. (em.) Dr. Dres. h. c.

Harm Peter Westermann

Dr. Hildegard Ziemons

[www.nzg.beck.de](http://www.nzg.beck.de)

Aus dem Inhalt

*U. Wollenweber*

Handelsregisteranmeldungen: Neue gesetzliche  
Vorgaben im Jahr 2023 bei der Versicherung  
von Geschäftsleitern (Editorial) 297

*A. Cahn*

Die Leitung der Aktiengesellschaft durch den Vorstand 299

*M. Schwerdtfeger/P.-J. Solka*

Die straf- und berufsrechtliche Haftung von  
anwaltlichen Berufsausübungsgesellschaften 302

*J. Enneking/T. Wöffen*

Die Grundbuchunfähigkeit des nicht eingetragenen  
Vereins nach MoPeG 308

*Th. Baums*

Ulrich Huber (1936 – 2023) 315

*G. Bachmann*

Haftungsfreiheit für den GmbH-Geschäftsführer 316

*A. Reuter*

Organisationspflichten und Geschäftsleiterhaftung  
am Beispiel des Vier-Augen-Prinzips 322

*BGH*

Vertretung der Aktiengesellschaft durch den  
besonderen Vertreter im Erkenntnisverfahren 326

*OLG Zweibrücken*

GmbH-Geschäftsführerhaftung im Zusammenhang  
mit Phishing-E-Mails 330

*BSG*

Gesellschafterin-Geschäftsführerin ist nur selbst-  
ständig und beitragsfrei bei formal unbeschränkter  
Sperrminorität 336



C.H. BECK

7/2023

8. März 2023

26. Jahrgang S. 297–344



8250202307

# Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht

NZG 7/2023

26. Jahrgang · 08. März 2023 · Seite 297–344

Herausgeber: Prof. Dr. Holger Altmeppen, Universität Passau – Prof. Dr. Alfred Bergmann, Vors. Richter am BGH a. D., Karlsruhe – Manfred Born, Vors. Richter am BGH, Karlsruhe – Prof. Dr. Wulf Goette, Vors. Richter am BGH a. D., Ettlingen – Prof. Dr. Jürgen Götz, Rechtsanwalt, Bad Soden am Taunus – Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München – Prof. Dr. Joachim Hennrichs, Universität Köln – Prof. Dr. Dieter Leuring, Rechtsanwalt, Bonn – Prof. Dr. Hanno Merkt, Universität Freiburg – Prof. Dr. Peter O. Mühlert, Universität Mainz – Dr. Bernhard Schaub, Notar, München – Dr. Kersten von Schenck, Rechtsanwalt und Notar, Frankfurt a. M. – Prof. Dr. Jessica Schmidt, Universität Bayreuth – Dr. Sven H. Schneider, Rechtsanwalt, Frankfurt a. M. – Priv.-Doz. Dr. Christoph Andreas Weber, Universität München – Prof. (em.) Dr. Dres. h. c. Harm Peter Westermann, Universität Tübingen – Dr. Hildegard Ziemons, Rechtsanwältin beim BGH, Karlsruhe

Schriftleitung: Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, Frankfurt a. M.

## Inhalt

|                                       |   |     |
|---------------------------------------|---|-----|
| Editorial                             | <i>U. Wollenweber</i> , Handelsregisteranmeldungen: Neue gesetzliche Vorgaben im Jahr 2023 bei der Versicherung von Geschäftsleitern                | 297 |
| Report                                | BVerfG: Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen strafrechtliche Verurteilung in einem „Cum-Ex“-Fall wegen Entziehung des gesetzlichen Richters     | 298 |
|                                       | BAG: Entgeltgleichheit von Männern und Frauen   | 298 |
| Aufsätze                              | <i>A. Cahn</i> , Die Leitung der Aktiengesellschaft durch den Vorstand  | 299 |
|                                       | <i>M. Schwerdtfeger/P.-J. Solka</i> , Die straf- und berufsrechtliche Haftung von anwaltlichen Berufsausübungsgesellschaften                        | 302 |
|                                       | <i>J. Enneking/T. Wöffen</i> , Die Grundbuchunfähigkeit des nicht eingetragenen Vereins nach MoPeG  | 308 |
| Bericht                               | <i>G. Burwitz/J. Storz</i> , Neuere Entwicklungen im Steuerrecht – Neuerungen bei der Besteuerung von Photovoltaikanlagen                           | 312 |
| Personalien                           | <i>Th. Baums</i> , Ulrich Huber (1936 – 2023)   | 315 |
| Zur Rechtsprechung                    | <i>G. Bachmann</i> , Haftungsfreiheit für den GmbH-Geschäftsführer  | 316 |
|                                       | <i>A. Reuter</i> , Organisationspflichten und Geschäftsführerhaftung am Beispiel des Vier-Augen-Prinzips und anderer Compliance Management-Vorgaben | 322 |
| Rechtsprechung                        |   |     |
| <i>Personengesellschaftsrecht</i>     |   |     |
| OLG Karlsruhe 27.04.2022 – 6 a U 1/21 | Auflösung einer Kommanditgesellschaft – Rechte der Kommanditisten (Ls.)   | 326 |

## Kapitalgesellschaftsrecht

|                |                            |  |     |
|----------------|----------------------------|--|-----|
| BGH            | 21.06.2022 – II ZR 181/21  | Vertretung der Aktiengesellschaft durch den besonderen Vertreter im Erkenntnisverfahren über Vergütungsansprüche | 326 |
| OLG Zweibr.    | 18.08.2022 – 4 U 198/21    | GmbH-Geschäftsführerhaftung im Zusammenhang mit Phishing-E-Mails   | 330 |
| OLG Düsseldorf | 20.06.2022 – 26 W 3/20     | Angemessenheit der Barabfindung im Rahmen eines Squeeze-Out (Ls.)  | 334 |
| BayObLG        | 18.05.2022 – 101 ZBR 97/20 | Berechnung der Barabfindung einer Vermögensverwaltungsgesellschaft (Ls.)   | 334 |

## Handels- und Registerrecht

|           |                        |  |     |
|-----------|------------------------|--|-----|
| OLG Celle | 19.10.2022 – 9 W 88/22 | Verbot irreführender Firmenbezeichnungen – Firmenbezeichnung „Ingenieurbüro“ | 335 |
|-----------|------------------------|--|-----|

## Sozialrecht

|     |                             |  |     |
|-----|-----------------------------|--|-----|
| BSG | 01.02.2022 – B 12 R 19/19 R | Gesellschafterin-Geschäftsführerin ist nur selbstständig und beitragsfrei bei formal unbeschränkter Sperrminorität | 336 |
|-----|-----------------------------|--|-----|

## Steuerrecht

|      |                       |                                       |     |
|------|-----------------------|---------------------------------------|-----|
| EuGH | 01.12.2022 – C-269/20 | Organträger kann Steuerschuldner sein | 338 |
|------|-----------------------|---------------------------------------|-----|

## Sonstiges Zivilrecht

|               |                         |  |     |
|---------------|-------------------------|--|-----|
| OLG Stuttgart | 17.11.2022 – 2 U 219/21 | Keine Entreicherung bei Beauftragung durch Unbekannten | 342 |
|---------------|-------------------------|--|-----|

ISSN 1434-9272

### NZG – Neue Zeitschrift für Gesellschaftsrecht (NZG)

Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M.; Telefon: (069) 756091-0; Telefax: (069) 756091-49; E-Mail: NZG@beck-frankfurt.de; Internet: www.nzg.beck.de

**Schriftleitung:**  
Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M. (V.i.S.d.P.)

**Mitglieder der Redaktion:** Rechtsanwältin Anett Hoffmann; Rechtsanwältin Jennifer Böhmer, LL.M.; Maike Goldbach (Schlussredaktion).

**Manuskripte und andere Einsendungen:** Alle Einsendungen sind an die o. g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der Annahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H. BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektroni-

schen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**  
Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Anzeigenabteilung:** Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de) Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDE33XXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Dreimal im Monat.

**Bezugspreise 2023:** Jahresabo € 509,- (inkl. MwSt.). Vorzugspreis bei Bezug der NJW: jährlich € 465,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 21,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung erfolgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Bestellungen** über jede Buchhandlung und beim Verlag.

**KundenserviceCenter:**  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750,  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358.  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

**Abbestellung:**  
Abbestellfristen finden Sie unter: [www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340](http://www.beck-shop.de/nzg-neue-zeitschrift-gesellschaftsrecht/product/1340)

**Adressenänderungen:** Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

**Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO:** Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

**Druck:** Druckerei C.H.Beck, Bergerstraße 3-5, 86720 Nördlingen.



# medienrecht 2023-2028

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

1/23

**MEDIENRECHT** Neuerungen in der Kennzeichnung von Werbung  
(§ 26 MedienG)  
*Peter Zöchbauer*

**Tod in den Flitterwochen (I):** Abbildung einer trauernden Person  
– ausländisches Medium

Sexuelle Präferenz für Kinder – behauptete Zurechnungs-  
unfähigkeit des Angeklagten

Unzuständigkeit des Bezirksgerichts in Mediensachen

Plakatierungsverbot – Rechtfertigung

**PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ** **Tod in den Flitterwochen (II):** Einstweilige Verfügung –  
befristeter Vergleich

**URHEBERRECHT** **Die Straßenbildfreiheit an Werken der Baukunst**  
Ist die Anwendung und Auslegung der Panoramafreiheit  
in Österreich noch zeitgemäß und europarechts-  
konform?  
*Philip Jakobler/Julie Vinazzer/Nicolas Behm*

**Anna Fucking Molnar:** Freiheit des Straßen- und Landschafts-  
bilds (Panoramafreiheit)

**MARKENRECHT** **OPTONICA:** Zur ausforschenden Natur des Auskunftsan-  
spruchs

**WETTBEWERBSRECHT** **Impflotterie:** Polemische Äußerungen über den Mitbewerber in  
der Medienbranche

**Almochsenfleisch:** Vorwurf erpresserischer Methoden im  
Geschäftsverkehr

**RUNDFUNKRECHT** **U Box:** Schleichwerbung im Fernsehen

# medien<sup>NO</sup>recht

Zeitschrift für Medien- und Kommunikationsrecht  
41. Jahrgang (2023) Februar Heft 1

|                              |    |  |                  |
|------------------------------|----|--|------------------|
| <b>MEDIENRECHT</b>           | 3  | Peter Zöchbauer<br><b>Neuerungen in der Kennzeichnung von Werbung<br/>(§ 26 MedienG)</b>   | 3                |
|                              |    | Ausländisches Medium – Abbildung einer trauernden Person<br>OLG Wien 25.01.2023, 17 Bs 267/22x – Tod in den<br>Flitterwochen (I)   | 4                |
|                              |    | Sexuelle Präferenz für Kinder – behauptete Zurechnungs-<br>unfähigkeit des Angeklagten<br>OLG Innsbruck 22.10.2022, 6 Bs 240/22b   | 8                |
|                              |    | Unzuständigkeit des Bezirksgerichts in Mediensachen<br>OGH 15.12.2022, 15 Os 112/22t, 15 Os 113/22i  | 9                |
|                              |    | Plakatierungsverbot – Rechtfertigung<br>VfGH 19.09.2022, V 183/2021-14   | 11               |
|                              |    | Zum Ableben von Prof. Dr. Bruno Weis †   | 16               |
| <b>PERSÖNLICHKEITSSCHUTZ</b> | 13 | Einstweilige Verfügung – befristeter Vergleich<br>OGH 21.12.2022, 6 Ob 181/22v – Tod in den Flitterwochen (II)<br>(Anm I: Maximilian Donner-Reichstädter; II: Gottfried Korn)  | 13               |
| <b>URHEBERRECHT</b>          | 17 | Philip Jakober/Julie Vinazzer/Nicolas Behm<br><b>Die Straßenbildfreiheit an Werken der Baukunst –</b><br>Ist die Anwendung und Auslegung der Panoramafreiheit in<br>Österreich noch zeitgemäß und europarechtskonform? | 17               |
|                              |    | Freiheit des Straßen- und Landschaftsbilds (Panoramafreiheit)<br>OGH 22.11.2022, 4 Ob 173/22b – Anna Fucking Molnar<br>(Anm Michel M Walter)   | 26               |
| <b>MARKENRECHT</b>           | 33 | Zur ausforschenden Natur des Auskunftsanspruchs<br>OGH 30.06.2022, 4 Ob 97/22a – OPTONICA<br>(Anm Michel M Walter)   | 33               |
| <b>WETTBEWERBSRECHT</b>      | 39 | Polemische Äußerungen über den Mitbewerber in der<br>Medienbranche<br>OGH 20.12.2022, 4 Ob 140/22z – Impflotterie  | 39               |
|                              |    | Vorwurf erpresserischer Methoden im Geschäftsverkehr<br>OGH 22.11.2022, 4 Ob 138/22f – Almochsenfleisch<br>(Anm Gottfried Korn)  | 42               |
| <b>RUNDFUNKRECHT</b>         | 47 | Schleichwerbung im Fernsehen<br>VwGH 30.04.2021, Ra 2019/03/0087 – U Box   | 47               |
|                              |    | Impressum  | 3. Umschlagseite |

## Herausgeber

Prof. Dr. Albrecht Hesse  
Dr. Tilo Gerlach  
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Dr. Harald Heker  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.  
Prof. Dr. Johannes Kreile†  
Eva Majuntke  
Dr. Urban Pappi  
Dr. Thorsten Schmiege  
Dr. Robert Staats

## Schriftleitung

Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M.  
Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.

## Aus dem Inhalt

- Symposium »Die EU-Plattformregulierung: Eine ›Verfassung‹ für digitale Akteure im Werden?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2022 in München**
- 153 **Professor Dr. Dan Wielsch**  
Wettbewerbsrecht zweiter Ordnung: Der DMA als Teil einer digitalen Medienverfassung
- 160 **Professor Dr. Benjamin Raue**  
»Unberührt« – das Verhältnis von DSA zur DSM-RL und zum UrhDaG
- 170 **Dr. Simone Kuhlmann**  
Der Digital Services Act und seine Folgen für das nationale Medienrecht
- 178 **Engeline Eustrup**  
Die EU-Plattformregulierung: Eine »Verfassung« für digitale Akteure im Werden?  
Tagungsbericht
- 181 **Dr. Viktoria Kraetzig**  
Netzsperrern – Eigentumsschutz oder Zensur?  
Netzsperrern als Ultima Ratio nach BGH, Urteil vom 13.10.2022 – I ZR 111/21 – DNS-Sperre (ZUM 2023, 137)
- 189 **BVerfG, Beschluss vom 24.10.2022 – 1 BvR 19/22**  
Keine Verletzung der Menschenwürde des verstorbenen vormaligen Bundeskanzlers durch Unterschieben nicht getätigter Äußerungen
- 193 **BVerfG, Beschluss vom 20.10.2022 – 1 BvR 201/20**  
Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen die Indizierung eines Musikalbums aus dem Genre »Gangsta-Rap«
- 196 **BGH, Beschluss vom 10.11.2022 – I ZB 10/22**  
Zustellung an Zustellungsbevollmächtigten eines sozialen Netzwerks nach dem NetzDG
- 201 **BGH, Urteil vom 8.11.2022 – VI ZR 65/21**  
Identifizierende Wort- und Bildberichterstattung der Studierendenschaft über einen Studenten
- 207 **BGH, Urteil vom 8.11.2022 – VI ZR 57/21**  
Unzulässige Bildberichterstattung über einen Bundespolizisten mit Aufnahmen auf Uniform
- 211 **BGH, Urteil vom 27.10.2022 – I ZR 141/21 – Vertragsstrafenverjährung**  
Beginn der Verjährung eines Anspruchs aus einer Vertragsstrafenvereinbarung  
mit Anmerkung **Professor Dr. Michael Bohne**

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (NYU) (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M. (Wellington)

**Redaktion:** Nicole Bentin (*Redakteurin Rechtsprechung*), Engelina Eustrup (*Redakteurin*), Nina Hobbing (*Redakteurin*), Thorsten Hotz (*Redakteur*)

**Redaktionsassistenten:** Dr. Pascal Oberndörfer, Dr. Florian Skupin

**Anschrift der Redaktion:**  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München,  
Telefon (0 89) 29195470, Telefax (0 89) 29195480,  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org, URL: <http://www.urheberrecht.org/>

**Herausgeber:** Prof. Dr. Albrecht Hesse, Dr. Tilo Gerlach, Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M., Dr. Harald Heker, Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M., Prof. Dr. Johannes Kreilef, Eva Majuntke, Dr. Urban Pappi, Dr. Thorsten Schmiede, Dr. Robert Staats

**Wiss. Beirat:** Prof. Roland Bornemann, Prof. Dr. Dieter Dörr, Guido Evers, Prof. Dr. Norbert P. Flechsig, Prof. Dr. Günter Herrmann, Dr. Tobias Holzmüller, LL.M. (NYU), Dr. Matthias Kirschenhofer, Prof. Dr. Reinhold Kreile, Dr. Matthias Lausen, Dr. Michael Libertus, Prof. Dr. Ferdinand Melichar, Prof. Dr. Wilhelm Nordemann, Prof. Dr. Gerhard Pfennig, Prof. Dr. Wolf-Dieter Ring, Dr. Martin Schaefer, Prof. Dr. Mathias Schwarz, Prof. Dr. Robert Schweizer, Peter-Christoph Weber

# ZUM

## Zeitschrift für Urheber- und Medienrecht

67. Jahrgang · Heft 3/2023

ISSN 0177-6762

um

INSTITUT FÜR URHEBER-  
UND MEDIENRECHT

## Inhaltsverzeichnis

### Aufsätze

#### Professor Dr. Dan Wielsch

Wettbewerbsrecht zweiter Ordnung: Der DMA als Teil einer digitalen Medienverfassung  
Vortrag im Rahmen des Symposiums »Die EU-Plattformregulierung: Eine ›Verfassung‹ für digitale Akteure im Werden?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2022 in München ..... 153–160

#### Professor Dr. Benjamin Raue

»Unberührt« – das Verhältnis von DSA zur DSM-RL und zum UrhDaG  
Vortrag im Rahmen des Symposiums »Die EU-Plattformregulierung: Eine ›Verfassung‹ für digitale Akteure im Werden?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2022 in München ..... 160–170

#### Dr. Simone Kuhlmann

Der Digital Services Act und seine Folgen für das nationale Medienrecht  
Vortrag im Rahmen des Symposiums »Die EU-Plattformregulierung: Eine ›Verfassung‹ für digitale Akteure im Werden?« des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2022 in München ..... 170–177

#### Engelina Eustrup

Die EU-Plattformregulierung: Eine »Verfassung« für digitale Akteure im Werden?  
Tagungsbericht zu dem gleichnamigen Symposium des Instituts für Urheber- und Medienrecht am 11.11.2022 in München ..... 178–181

#### Dr. Viktoria Kraetzig

Netzsperrungen – Eigentumsschutz oder Zensur?  
Netzsperrungen als Ultima Ratio nach BGH, Urteil vom 13.10.2022 – I ZR 111/21 – DNS-Sperre (ZUM 2023, 137) .... 181–188

#### Professor Dr. Michael Bohne

Zur Verjährung eines Anspruchs auf Zahlung einer Vertragsstrafe nach »Hamburger Brauch«  
Anmerkung zu BGH, Urteil vom 27.10.2022 – I ZR 141/21 – Vertragsstrafenverjährung (ZUM 2023, 211) ..... 215–216

### Rechtsprechung

#### Keine Verletzung der Menschenwürde des verstorbenen vormaligen Bundeskanzlers durch Unterschieben nicht getätigter Äußerungen

BVerfG, Beschluss vom 24.10.2022 – 1 BvR 19/22 ..... 189–193

#### Erfolgreiche Verfassungsbeschwerde gegen die Indizierung eines Musikalbums aus dem Genre »Gangsta-Rap«

BVerfG, Beschluss vom 20.10.2022 – 1 BvR 201/20 ..... 193–196



|   |       |
|---|-------|
| <b>Zustellung an Zustellungsbevollmächtigten eines sozialen Netzwerks nach dem NetzDG</b>   |       |
| BGH, Beschluss vom 10.11.2022 – I ZB 10/22 – OLG Köln .....   | 196–2 |
| <b>Identifizierende Wort- und Bildberichterstattung der Studierendenschaft über einen Studenten</b>   |       |
| BGH, Urteil vom 8.11.2022 – VI ZR 65/21 .....   | 201–2 |
| <b>Unzulässige Bildberichterstattung über einen Bundespolizisten mit Aufnehmern auf Uniform</b>   |       |
| BGH, Urteil vom 8.11.2022 – VI ZR 57/21 – OLG Naumburg .....  | 207–2 |
| <b>Beginn der Verjährung eines Anspruchs aus einer Vertragsstrafenvereinbarung</b>  |       |
| BGH, Urteil vom 27.10.2022 – I ZR 141/21 – Vertragsstrafenverjährung .....  | 211–2 |
| <b>Ausschluss einer Nachreichung oder Vervollständigung von Unterlagen in dem Verfahren für die Zuweisung von Rundfunkübertragungskapazitäten</b> |       |
| BVerwG, Beschluss vom 24.10.2022 – BVerwG 6 B 15.22 .....   | 216–2 |
| <b>Lehrerbewertungs-App mit »Sterne«-Bewertungen zulässig</b>   |       |
| OGH, Urteil vom 2.2.2022 – 6 Ob 129/21w .....   | 219–2 |

## Buchbesprechungen

|  |       |
|--|-------|
| <b>Miriam Martiny: Geoblocking im digitalen Binnenmarkt – eine urheber- und kartellrechtliche Untersuchung des Streamings von Filmproduktionen unter Berücksichtigung der Portabilitätsverordnung und der Online-SatCab-Richtlinie</b> |       |
| <b>Henning Fangmann: Geoblocking von Spielfilmen – Unions- und nationalrechtliche Zulässigkeit territorialer Beschränkungen des Video-Streamings</b>   |       |
| Professor Dr. Mathias Schwarz .....  | 229–2 |
| <b>Moritz Finke: Werk und Veränderung – Verwertungsrechte an veränderten Gesaltungen im Urheberrecht</b>   |       |
| Professor Dr. Dieter Frey, LL.M. ....  | 231–2 |

**Schriftleitung**  
Prof. Dr. Michael Grünberger, LL.M. (V.i.S.d.P.), Prof. Dr. Nadine Klass, LL.M.

**Einsendungen bitte an:**  
Institut für Urheber- und Medienrecht, Salvatorplatz 1, 80333 München  
Telefon: (089) 291954-70, Telefax: (089) 291954-80  
E-Mail: redaktion@urheberrecht.org  
www.urheberrecht.org

**Manuskripte und andere Einsendungen**  
Alle Einsendungen sind ausschließlich digital an die oben genannten E-Mail-Adresse zu richten. Grundsätzlich werden nur unveröffentlichte Originalarbeiten angenommen. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Die Verfasser erklären sich mit einer nicht sinnenstellenden redaktionellen Bearbeitung einverstanden. Die Veröffentlichung erfolgt nur, wenn die Autorin/der Autor mit dem Institut für Urheberrecht e.V. einen Lizenzvertrag abschließt, der weitere Bestimmungen, insbesondere zur urheberrechtlichen Nutzung und Weiterlizenzierung enthält.

**Redaktionsrichtlinie**  
Diese Zeitschrift ist auch in der Datenbank BeckOnline verfügbar. Um die Funktionen dieser Datenbank optimal zu nutzen (insbesondere die Verlinkungsfunktion), empfehlen wir dringend die Beachtung der C.H.BECK-Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen. Diese finden Sie im Zitierportal des Verlags C.H.BECK [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

Erscheinungsweise 11 Ausgaben im Jahr mit einer Doppelnummer

**Bezugspreise 2023**  
Miniabo (4 Ausgaben) € 69,00 inkl. Vertriebskosten und Porto  
Jahresabonnement € 385,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 28,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 5,90 p.a.  
Jahresabonnement für ZUM und ZUM-RD im Kombinationsangebot € 535,00 zzgl. Vertriebskostenanteil € 56,00 plus Direktbeorderungsgebühr Inland € 11,80 p.a.  
Einzelpreis: € 40,00  
Alle Preise verstehen sich inkl. MWSt.  
Beihefte, die zu diesem Titel erscheinen, werden den Abonnenten mit einem Vorzugspreis automatisch zugesandt und können bei Nichtgefallen zurückgegeben werden.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

Kündigung: Abbestellungen mit einer Frist 1 Monat zum Kalenderjahresende.

**Kundenservice**  
Telefon: +49-7221-2104-280, Telefax: +49-7221-2104-285  
E-Mail: [zeitschriften@nomos.de](mailto:zeitschriften@nomos.de)

**Adressenänderungen**  
Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an. Hinweis gemäß Art. Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

**Anzeigen**  
Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Bertram Mehling (V.i.S.d.P.)  
Wilhelmstraße 9, 80801 München

**Media-Sales**  
Tel: (089) 381 89-687, E-Mail: [mediaberatung@beck.de](mailto:mediaberatung@beck.de)

**Verlag und Gesamtverantwortung für Druck und Herstellung**  
Nomos Verlagsgesellschaft mbH & Co. KG, Waldseestr. 3–5, 76530 Baden-Baden  
Telefon: 07221/2104-0, Telefax 07221/2104-27, [www.nomos.de](http://www.nomos.de)  
Geschäftsführer: Thomas Gottlöber  
HRA 200026, Mannheim  
Postbank Karlsruhe, IBAN DE07660100750073636751 (BIC PBNKDEFF) und Sparkasse Baden-Baden, IBAN DE05662500300005002266 (BIC SOLADES1BAD).

**Urheber- und Verlagsrechte**  
Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, weit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der urheberrechtliche Schutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnliche Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes oder über die lizenzvertraglichen Grenzen hinaus ohne Genehmigung des Instituts für Urheberrecht e.V. in Textform in irgendeiner Form veröffentlicht, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden. Namentlich gekennzeichnete Artikel müssen nicht die Meinung der Herausgeberinnen oder der Redaktion wiedergeben.

Der Verlag beachtet die Regeln des Börsenvereins des Deutschen Buchhandels zur Verwendung von Buchrezensionen.

© Nomos Verlagsgesellschaft, Baden-Baden. Printed in Germany

ISSN 0177-6762

D3-Z218

## HERAUSGEBER

Dr. Konstantin von Busekist  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c.  
Holger Fleischer  
Dr. Christoph E. Hauschka  
Prof. Dr. Thomas Grützner  
Prof. Dr. Thomas Klindt  
Dr. Thomas Lösler  
Dr. Philip Matthey  
Dr. Birte Mössner  
Dr. Klaus Moosmayer  
Meinhard Remberg  
Prof. Dr. Volker Rieble  
Dr. Anita Schieffer  
Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider  
Prof. Dr. Birgit Spießhofer  
Prof. Dr. Gerald Spindler  
Michael Volz

## BEITRÄGE

- 45** *A. Mosbacher*, Aktuelle Rechtsprechung des BGH mit Compliance-Bezug
- 51** *K. Gabius*, Das G in ESG: Herausforderungen durch die Nachhaltigkeits-  
transformation für den Aufsichtsrat
- 58** *E. Kowollik*, Abhilfemaßnahmen gemäß § 7 LkSG in der Unternehmens-  
praxis – Der Weg zum erfolgreichen Korrekturmaßnahmenplan
- 61** *M. Nietsch*, Nachhaltigkeit als Aufgabe von Compliance? – Grundsatz-  
überlegungen zur organisatorischen Zuweisung im Unternehmen
- 69** *C. Ecker*, Die Publikationen des BAFA zum LkSG – Anlass für einen  
„Rückzug vor Befähigung“ statt für eine „Befähigung vor Rückzug“?

## RECHTSPRECHUNG

- 74** *BAG v. 5.5.2022 – 2 AZR 483/21*, Beginn der Kündigungserklärungsfrist  
bei Compliance-Untersuchungen (m. Anm. *Johnson*)
- 79** *LAG Schleswig-Holstein v. 27.9.2022 – 1 Sa 39 öD/22*, Recht auf  
Unerreichbarkeit in Freizeit – Unwirksame Abmahnung (m. Anm. *Stück*)



C.H. BECK

In Kooperation mit

**DICO**

Deutsches Institut für Compliance

Verlag  
**Franz Vahlen**



M650202303

## III EDITORIAL

### BEITRÄGE

- 45** *Prof. Dr. Andreas Mosbacher*, Aktuelle Rechtsprechung des BGH mit Compliance-Bezug
- 51** *Prof. Dr. jur. Katja Gabius*, Das G in ESG: Herausforderungen durch die Nachhaltigkeitstransformation für den Aufsichtsrat
- 58** *Dr. Eva-Maria Kowollik*, Abhilfemaßnahmen gemäß § 7 LkSG in der Unternehmenspraxis – Der Weg zum erfolgreichen Korrekturmaßnahmenplan
- 61** *Prof. Dr. Michael Nietsch*, Nachhaltigkeit als Aufgabe von Compliance? – Grundsatzüberlegungen zur organisatorischen Zuweisung im Unternehmen
- 69** *Christiane Ecker*, Die Publikationen des BAFA zum LkSG – Anlass für einen „Rückzug vor Befähigung“ statt für eine „Befähigung vor Rückzug“?

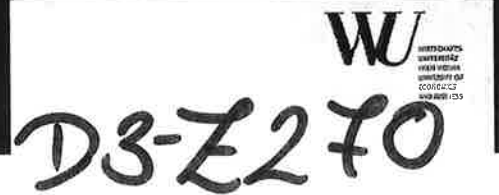
### RECHTSPRECHUNG

- 74** BAG, 5.5.2022 – 2 AZR 483/21, Beginn der Kündigungserklärungsfrist bei Compliance-Untersuchungen (m. Anm. *Johnson*)
- 79** LAG Schleswig-Holstein, 27.9.2022 – 1 Sa 39 öD/22, Recht auf Unerreichbarkeit in Freizeit – Unwirksame Abmahnung (m. Anm. *Stück*)

## IV IMPRESSUM

## VI AKTUELLES

# Strafverteidiger Forum



Heft 3 März 2023

G 26104

v

## Aufsätze

*Frommeyer*, Aus der Rechtsprechung zum Widerruf der Strafaussetzung

*Spatscheck/Feldle*, Reverse Double Dip? Zum Ausschluss der Einziehung des Tatertrags

*Makepeace*, Neues vom „Lügendetektor“

## Entscheidungen

AG Menden: Begrenzung des Zeugniszwangs bei Eingriff in die Intimsphäre durch Vernehmung *m. Anm. Taute*

LG Offenburg: Anforderungen an die Anordnung einer Durchsuchung

BGH: Beweisanträge müssen den zu beweisenden Vorgang in seinen entscheidungserheblichen Umrissen deutlich machen

BGH: Vernehmungsersetzende Vorführung der Ton-Bild-Aufzeichnung einer früheren richterlichen Vernehmung

HansOLG Hamburg: Meistbegünstigungsregel des § 2 Abs. 3, 5 StGB bei der Anordnung des Unterbleibens der Vollstreckung

BGH: Zu gegen den erkennbaren Willen des Sexualpartners heimlich ohne Kondom ausgeführtem Geschlechtsverkehr *m. Anm. Zenger*

LG Weiden i.d.OPf.: Zwingende Verkürzung der Bewährungszeit *m. Anm. Krauß*

Saarländisches OLG: Erledigung der Maßregel nur bei aktuell vollstrecktem Maßregelvollzug

## Herausgeber

RA Prof. Dr. Heiko Ahlbrecht

RA Dr. Stephan Beukelmann

RAin Dr. Julia Exner-Kuhn

RA Dr. Philipp Gehrmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Prof. Dr. Werner Leitner

RAin Sonka Mehner

RA Jes Meyer-Lohkamp

RA Dr. Panos Pananis

RA Christof Püschel

RA Dr. Christian Rode

RAin Diane Waterstradt

und die

Arbeitsgemeinschaft

Strafrecht des DAV

## Redaktion

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann

RAin Dr. Ines Kilian

RA Dr. Dirk Lammer

RA Michael Rosenthal

## Schriftleitung

RA Dr. Stephan Beukelmann

RA Prof. Dr. Olaf Hohmann



DeutscherAnwaltVerlag

## Aktuell

*Wildt*, Europa im Überblick

## Aufsätze

*Frommeyer*, Aus der Rechtsprechung zum Widerruf der Strafaussetzung

*Spatscheck/Feldle*, Reverse Double Dip? Zum Ausschluss der Einziehung des Tatertrags

*Makepeace*, Neues vom „Lügendetektor“

## Entscheidungen

### Verfahrensrecht

StPO §§ 52 ff.; GG Art. 2 Abs. 1, Art. 1 Abs. 1: Begrenzung des Zeugniszwangs bei Eingriff in die Intimsphäre durch Vernehmung

AG Menden, Urt. v. 17.11.2022 – 8 Ls 362 Js 334/20 – 13/20  
*m. Anm. Taute*

StPO § 102: Zu den Anforderungen an die Anordnung einer Durchsuchung beim Beschuldigten

LG Offenburg, Beschl. v. 20.1.2023 – 3 Qs 129/22

StPO § 140 Abs. 2: Für die „Schwere der Tat“ können auch weitere anhängige Verfahren zu berücksichtigen sein

LG Halle (Saale), Beschl. v. 18.11.2022 – 10a Qs 123/22

StPO §§ 140 Abs. 2, 142 Abs. 3 Nr. 3 StPO: Pflichtverteidigerbestellung für Beschwerde gegen Bewährungswiderruf

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 27.10.2022 – 12 Qs 53/22

StPO § 244 Abs. 5 S. 2: Beweisanträge müssen den zu beweisenden Vorgang in seinen entscheidungserheblichen Umrissen deutlich machen

BGH, Beschl. v. 24.11.2022 – 4 StR 263/22

StPO § 253a Abs. 2 S. 3: Die vernehmungsersetzende Vorführung der Ton-Bild-Aufzeichnung einer früheren richterlichen Vernehmung setzt einen begründeten Gerichtsbeschluss voraus

BGH, Beschl. v. 13.12.2022 – 6 StR 467/22

StPO §§ 339, 243 Abs. 4: Die Mitteilungspflicht nach § 243 Abs. 4 S. 2 schützt nicht nur den Angeklagten, sondern (auch) die Öffentlichkeit und die Transparenz des Verständigungsverfahrens

77

BGH, Urt. v. 3.11.2022 – 3 StR 127/22

102

StPO § 459g Abs. 5: Zur Anwendbarkeit der Meistbegünstigungsregel des § 2 Abs. 3, 5 StGB bei der Anordnung des Unterbleibens der Vollstreckung

78

HansOLG Hamburg, Beschl. v. 5.1.2023 – 5 Ws 52/22

105

### Materielles Strafrecht/Strafrechtliche Nebengebiete

86

StGB §§ 3, 9: Eine Inlandstat umfasst alle im Rahmen desselben Lebensvorgangs verwirklichten Delikte

89

BGH, Urt. v. 24.11.2022 – 3 StR 64/22

106

StGB § 156; ZPO § 802c: Zum Umfang der Erklärungs- und Wahrheitspflicht im Fall des § 802c ZPO

OLG Brandenburg, Beschl. v. 18.10.2022 – 2 OLG 53 Ss 86/22

107

StGB § 177 Abs. 1: Zu gegen den erkennbaren Willen des Sexualpartners heimlich ohne Kondom ausgeführtem Geschlechtsverkehr (sogenanntes Stealthing)

BGH, Beschl. v. 13.12.2022 – 3 StR 372/22 *m. Anm. Zenger*

110

93

### Strafvollstreckung/Strafvollzug

StGB § 56 Abs. 2 S. 2: Wird eine Freiheitsstrafe rechtsfehlerhaft zur Bewährung ausgesetzt, weil die verbüßte Untersuchungshaft bereits die verhängte Strafe übersteigt, ist die Bewährungszeit nach Eintritt der Rechtskraft der Entscheidung zwingend auf das gesetzliche Mindestmaß zu verkürzen

95

LG Weiden i.d.OPf., Beschl. v. 16.11.2022 – 1 Ks 21 Js 8059/20

98

*m. Anm. Krauß*

113

StGB § 67d Abs. 5 S. 1: Die Erledigung der Maßregel kann nur erklärt werden, wenn sich der Verurteilte im Zeitpunkt der Entscheidung im Maßregelvollzug befindet

98

Saarländisches OLG, Beschl. v. 25.1.2023 – 4 Ws 374/22; 4 Ws 375/22

114

99

### Gebühren- und Kostenrecht

VV RVG Nr. 4141: Nr. 4141-VV RVG gilt analog bei verständigtem Strafbefehl vor der Hauptverhandlung

LG Nürnberg-Fürth, Beschl. v. 16.1.2023 – 12 Qs 76/22

101

115

# Betriebs Berater

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z11

11 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ...

13.3.2023 | 78. Jg.  
Seiten 577-640

## DIE ERSTE SEITE

**Maria Fischer**

Aufsichtsräte und Beiräte für den Mittelstand: Mehrwert für die Wirtschaft?

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Christian Schröder**, RA, und **Odey Hardan**

Der Digital Services Act ist da – Was sind die Auswirkungen für kleinere und mittelständische Unternehmen? | 579

**Prof. Dr. Walter Frenz**, Maître en Droit Public

Unternehmensabgabe für staatliche Rohstoffsicherung und Verfassungsrecht | 585

## STEUERRECHT

**Prof. Dr. Dieter Schulze zur Wiesche**

Gesellschaftereinlagen eines Kommanditisten zur Erhöhung des Verlustausgleichsvolumens | 599

**Dominik Lockhorn**, M.A., WP/StB, und **Adrian Tammen**, B.A.

Holding-Strukturen zur Vermögensbildung mit Aktien(-ETFs): Wann sind Steuerwirkungen vorteilhaft zur privaten Sphäre? | 602

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Prof. Dr. Stefan Müller** und **Sean Needham**, M.Sc.

IDW-Standardentwürfe zur Prüfung der nichtfinanziellen (Konzern-)Erklärung und der gesonderten nichtfinanziellen Berichterstattung | 619

## ARBEITSRECHT

**Thomas Hey**, RA/FAArBR, und **Anna Kubitz**

Kalter Winter & außerbetriebliches Arbeiten (insb. „Homeoffice“) | 629



## Wirtschaftsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Darlehen und Finanzkredite sowie Kontokorrent- und Termingeschäfte als Kapitalverkehr i.S. v. Art. 63 Abs. 1 AEUV (2.3.2023 – C-78/21)

**EuGH:** Nachweis der Zuschussfähigkeit der Ausgaben für Strukturfonds (2.3.2023 – C-31/21)

**BGH:** rakuten.de (10.11.2022 – I ZR 10/22)

**BGH:** Gruppenversicherung II (15.12.2022 – I ZR 8/19)

**BGH:** Keine Glaubhaftmachung durch Zeugenbeweis in der Nichtzulassungsbeschwerde (24.11.2022 – I ZR 25/22)

**BGH:** Notar, Beurkundung eines Treuhänderwechsels, Geschäftswert, Verschlechterungsverbot (26.1.2023 – III ZB 9/22)

**BGH:** Erkennbarkeit eines RA-Handelns als Vertreter des hauptbevollmächtigten RA (20.12.2022 – VI ZR 279/21)

**OLG Schleswig:** Offenlegung des von der GmbH übernommenen Gründungsaufwands im Gesellschaftsvertrag (21.2.2023 – 2 Wx 50/22)

#### Verwaltung

**BfJ:** Aufrechterhaltung der Bußgeldbescheide gegen Telegram

#### Gesetzgebung

**EU-Kommission:** Stellungnahmen zur geplanten Durchführungsverordnung der Drittstaatusubventionsverordnung veröffentlicht

**BR:** Grünes Licht für digitale Mitgliederversammlungen

**BR:** Gesetz zur Stärkung der Aufsicht bei Rechtsdienstleistungen

#### Aufsätze

**Dr. Christian Schröder, RA, und Odey Hardan**

#### Der Digital Services Act ist da – Was sind die Auswirkungen für kleinere und mittelständische Unternehmen?

Der am 16.11.2022 in Kraft getretene DSA betrifft alle Anbieter von Vermittlungsdiensten im Internet. Unter diesen sperrigen Begriff fallen sämtliche Dienste, die Inhalte von Dritten speichern, durchleiten oder darstellen. Aufgrund des kaum begrenzten Anwendungsbereichs werden daher alle Vermittlungsdienstleister zeitnah, Online-Plattformen sind bereits seit dem 17.2.2023, mit den weitreichenden Sorgfaltspflichten des DSA konfrontiert. Die Auswirkungen des DSA werden in der Praxis über die EU hinaus spürbar sein und denen der DSGVO nahekommen. Der Beitrag zeigt auf, welche Unternehmen konkret vom Anwendungsbereich des DSA erfasst werden und welche Sorgfaltspflichten sie treffen.

**Prof. Dr. Walter Frenz, Maître en Droit Public**

#### Unternehmensabgabe für staatliche Rohstoff-sicherung und Verfassungsrecht

Mittlerweile werden staatliche Aktivitäten zur Sicherung der Rohstoffversorgung ins Visier genommen. Um diese zu finanzieren, liegt eine Unternehmensabgabe nahe. Wäre eine solche vereinbar mit den Grundrechten und der Finanzverfassung?

#### Entscheidungen

**BGH:** Vertragsstrafenverjährung – Zum Verjährungsbeginn beim sog. „Hamburger Brauch“

(27.10.2022 – I ZR 141/2 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Kai E. Wünsche**)

**BGH:** beA – Erkrankung des RA kein technischer Grund i.S.d. § 130d S. 2 ZPO

(25.1.2023 – IV ZB 7/22)

**BGH:** Kein Rechtsmittel gegen Zwischenbeschluss des Beschwerdegengerichts (hier: Vergütungsfestsetzung des Insolvenzverwalters)

(24.11.2022 – IX ZB 15/22)

## Steuerrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**EuGH:** Steuerbefreiungen bei innergemeinschaftlichen Umsätzen – Lieferungen von Gegenständen – Erfüllung der materiellen Anforderungen – Frist für die Vorlage von Beweisen (2.3.2023 – C-664/21)

**EuGH:** Justizielle Zusammenarbeit in Strafsachen – Begriff „Justizbehörde“ – Begriff „Anordnungsbehörde“ – Anordnung, die von einer Steuerbehörde erlassen und nicht von einem Richter oder einem Staatsanwalt validiert wird – Steuerbehörde, die die Rechte und Pflichten der Staatsanwaltschaft im Rahmen einer steuerstrafrechtlichen Ermittlung wahrnimmt (2.3.2023 – C-16/22)

**BVerfG:** Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im Jahressteuergesetz 2008 ist mit dem Grundgesetz teilweise unvereinbar (7.12.2022 – 2 BvR 988/16)

**BFH:** Besteuerung der Vermietung nicht ortsfester Wohncontainer an Arbeitnehmer (29.11.2022 – XI R 13/20)

**BFH:** Aufhebung eines FG-Urteils gegen den falschen Beklagten (13.12.2022 – VIII R 33/20)

**BFH:** Keine Drittanfechtung bei Feststellungsbescheiden zum steuerlichen Einlagekonto (21.12.2022 – I R 53/19)

**BFH:** Keine ernstlichen Zweifel an der Verfassungs- und Europarechtskonformität der virtuellen Automatensteuer (14.2.2023 – IX B 42/22 [AdV])

**BFH:** Nichtzulassungsbeschwerde: qualifizierter Rechtsanwendungsfehler; Verfahrensrüge (14.2.2023 – IX B 1/22)

#### Sonstiges

**BVerfG:** Jahresbericht 2022

**BVerfG:** Übersicht für das Jahr 2023

#### Aufsätze

**Prof. Dr. Dieter Schulze zur Wiesche**

#### Gesellschaftereinlagen eines Kommanditisten zur Erhöhung des Verlustausgleichsvolumens

Gegenstand des Beitrags ist das BFH-Urteil vom 10.11.2022, das sich mit der Schaffung von Verlustausgleichsvolumen durch die Einlage eines Kommanditisten in ein Negativkonto befasst.

**Dominik Lockhorn, M.A., WP/StB, und Adrian Tammen, B.A.**

#### Holding-Strukturen zur Vermögensbildung mit Aktien(-ETFs): Wann sind Steuerwirkungen vorteilhaft zur privaten Sphäre?

Dieser Beitrag geht zunächst auf die Steuerwirkungen bei langfristigen Vermögensbau mit Aktien(-ETFs) im Rahmen von Holding-Strukturen im Vergleich zum Privatvermögen ein. Hintergrund ist, dass positive Steuerwirkungen einer Kapitalgesellschaft die Strukturkosten mit zunehmendem Kapital kompensieren und Ausschüttungen einer operativen Kapitalgesellschaft in das Privatvermögen im Vergleich zu einer Kapitalgesellschaft höheren Effektivsteuersätzen unterliegen. Die Bedeutung dieser Effekte steigt mit Zunahme des Anlagehorizontes durch den Zinseszins-Effekt. Hieran anknüpfend werden kritische Werte für Ausschüttungen aus einer operativen Kapitalgesellschaft bestimmt, um einen Vorteil durch den Einsatz einer Holding-Struktur zu erzielen.

#### Entscheidungen

**BFH:** Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage (14.12.2022 – X R 19/21)

**BFH:** Kein Vorsteuerabzug für bürgerliche Kleidung (24.8.2022 – XI R 3/22)

**FG Münster:** Beginn der Fahndungsprüfung – Ablaufhemmung auch für Haftungsbescheide nach § 71 AO (24.1.2023 – 7 V 2136/22)

577

597

579

599

585

602

588

594

596

606

609

611

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**GSSB:** Neuer Sektorstandard

**EFRAG:** ESRS-Schulungsvideos

**DRSC:** Ergebnisse der 14. Sitzung des Fachausschusses Finanzberichterstattung

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** Schreiben über Zweifelsfragen zur Prüfung der DFG-Programmpauschale

**IDW:** Stellungnahme zum EU-Kommissionsvorschlag für eine Richtlinie zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechts (COM(2022) 702 final)

**IDW:** BMF berücksichtigt Schreiben des IDW zur Umsatzsteuer bei Photovoltaik

**IESBA:** Änderungen am Code of Ethics zu den Themen Auftrags- team (Engagement Team) und Konzernabschlussprüfung (Group Audits)

#### Betriebswirtschaft

**HBS:** Nachhaltigkeitsindikatoren haben höhere Bedeutung bei Vorstandsvergütung – Qualität nicht immer klar

**KfW Research:** Zahl der Chefinnen im Mittelstand erreicht Höchststand von einer dreiviertel Million

#### Veranstaltung

**MGK:** Münsterisches Tagesgespräch zu Corporate Sustainability am 20.6.2023

### Aufsatz

Prof. Dr. Stefan Müller und Sean Needham, M.Sc.

#### IDW-Standardentwürfe zur Prüfung der nichtfinanziellen (Konzern-)Erklärung und der gesonderten nichtfinanziellen Berichterstattung

Die Prüfung von Rechnungslegungsinformationen durch einen unabhängigen Abschlussprüfer erhöht deren Glaubwürdigkeit und steigert damit auch deren Entscheidungsnützlichkeit. Der europäische Richtlinien- und der deutsche Gesetzgeber haben allerdings bislang die inhaltliche Prüfung der nichtfinanziellen Berichterstattung nicht verpflichtend durch einen unabhängigen Dritten, sondern lediglich vom Aufsichtsrat gefordert. Es besteht aber die Möglichkeit zur freiwilligen Hinzuziehung eines Abschlussprüfers. Mit der in Kraft getretenen EU-Nachhaltigkeitsberichterstattungsrichtlinie wird ab dem Geschäftsjahr 2024 nun eine inhaltliche Prüfung zumindest mit begrenzter Sicherheit durch einen unabhängigen Dritten verlangt. Das Institut der Wirtschaftsprüfer (IDW) hat auf diese Entwicklungen reagiert und am 31.8.2022 den Entwurf IDW EPS 352 (08.2022) für die inhaltliche Prüfung der nichtfinanziellen (Konzern-)Erklärung im Rahmen der Abschlussprüfung sowie am 8.12.2022 die Entwürfe IDW EPS 991 (11.2022)/IDW EPS 990 (11.2022) für die inhaltliche Prüfung mit begrenzter/hinreichender Sicherheit der nichtfinanziellen (Konzern-)Berichterstattung außerhalb der Abschlussprüfung veröffentlicht, die bis zum 30.4.2023 kommentiert werden können, jedoch schon ab dem 15.12.2022 gelten sollen. In dem Beitrag werden die Entwürfe kritisch analysiert sowie die Implikationen für die Unternehmenspraxis herausgearbeitet, und es wird ein Ausblick auf die daraus absehbaren Auswirkungen für die zukünftige Nachhaltigkeitsberichterstattung gegeben.

### Entscheidung

**BFH:** Zur Berücksichtigung von AfA auf nachträgliche Anschaffungskosten eines PKW-Tiefgaragenstellplatzes bei vorheriger Inanspruchnahme von Denkmal-AfA (15.11.2022 – IX R 14/20 – dazu BB-Kommentar von Dr. Florian Kleinmanns, StB/RA/FAStR)

617

619

624

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Sog. Kettenbetriebsübergang – Widerspruch gegen den Übergang des Arbeitsverhältnisses – Annahmeverzug (15.12.2022 – 2 AZR 99/22)

**BAG:** Beteiligtenfähigkeit – Schwerbehindertenvertretung – Schwellenwert – Anzahl schwerbehinderter Beschäftigter (19.10.2022 – 7 ABR 27/21)

**BAG:** Mitbestimmung des Betriebsrats – Ordnungsverhalten – kollektiver Tatbestand – Vorlage von ärztlichen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigungen (15.11.2022 – 1 ABR 5/22)

**BAG:** Auslegung von § 7.1 Abs. 3 TVöD-F – Pauschalabgeltung von Zeitzuschlägen (8.12.2022 – 6 AZR 481/21)

**BAG:** Vorabentscheidungsersuchen – Verordnung (EU) 2016/679 (Datenschutz-Grundverordnung; im Folgenden DSGVO) – Personenbezogene Daten – Schaden(s)ersatz (22.9.2022 – 8 AZR 209/21 [A])

**LAG Nürnberg:** Titelgegenklage – Bestimmtheit – Vergleich – Freistellung (14.12.2022 – 4 Sa 132/22)

627

### Aufsatz

Thomas Hey, RA/FAArbR, und Anna Kubitz

629

#### Kalter Winter & außerbetriebliches Arbeiten (insb. „Homeoffice“)

**Habe ich als Arbeitnehmer einen Anspruch auf Zahlung einer Heizkostenpauschale gegen den Arbeitgeber, wenn ich von zu Hause aus oder mobil arbeite?**

Immer noch kein Gesetz zum Mobilien Arbeiten in Sicht! Und dabei gibt es so viele ungeklärte Fragen. Besonders wichtig ist die Frage, ob Arbeitnehmer Ansprüche auf Kompensation haben, wenn sie wenig ins Büro kommen (können oder dürfen) und erhöhte Aufwendungen haben.

### Entscheidung

**BAG:** Insolvenz Air Berlin – Nachkündigung – Massenentlassung – aufgelöste Betriebsstruktur

632

(8.11.2022 – 6 AZR 15/22 – dazu BB-Kommentar von

Beatrice Christin Hotze, RAin/FAinArbR, und

Dr. Felicia von Grundherr, RAin)

### Die Erste Seite

Maria Fischer

**Aufsichtsräte und Beiräte für den Mittelstand: Mehrwert für die Wirtschaft?**

**Impressum/Vorschau**

VIII



# NZA

# Neue Zeitschrift für Arbeitsrecht

Zeiwochenschrift für die betriebliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von  
Prof. Dr. Jobst-Hubertus Bauer  
Dr. Susanne Clemenz  
Prof. Dr. Johannes Peter Francken  
Inken Gallner  
Edith Gräfl  
Prof. Dr. Matthias Jacobs  
Dr. Thomas Klebe  
Prof. Dr. Eckhard Krefel  
Prof. Dr. Mark Lembke  
Maria Britta Loskamp  
Prof. Dr. Stefan Lunk  
Prof. Dr. Dr. h. c. Ulrich Preis  
Prof. Dr. Reinhard Richardi  
Ingrid Schmidt  
Prof. Dr. Klaus Schmidt  
Prof. Dr. Jens Schubert  
Prof. Dr. Achim Schunder

[www.nza.de](http://www.nza.de)

Mit Blick ins Steuerrecht



## 5/2023

10. März 2023

40. Jahrgang S. 257–320

### Aus dem Inhalt

- T. Rothballer  
**Strenge Vorgaben für die Vergütung von Betriebsratsmitgliedern** 257
- C. Blumauer/W. Niemeyer  
**Employer of Record: Eine neue Form des Personaleinsatzes im Ausland** 263
- M. Lang  
**EuGH zu Abberufung und Interessenkonflikten von Datenschutzbeauftragten** 269
- E. Klengel/A. Seeland/A. Sutterer-Kipping  
**Verfahren vor dem EuGH** 274
- M. Janko/J. F. Krüger  
**Fragen und Antworten zur elektronischen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung** 282
- BAG  
**Schwangerschaft – Beginn des Kündigungsverbots** 291
- BVerwG  
**Datenschutzrechtlicher Anspruch auf unentgeltliche Kopie der schriftlichen Prüfungsleistungen** 296
- BGH  
**Hohe Betriebsratsvergütungen als Verstoß gegen das Begünstigungsverbot und Untreue** 301
- BAG  
**Tariflich verlängerte Arbeitnehmerüberlassungsdauer** 305
- BAG  
**Anforderungen an Berufungsbegründung** 320

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z 242



4550202305

Schriftleitung: Prof. Dr. Achim Schunder, Dr. Jochen Wallisch und Martin Wildschütz,  
Beethovenstr. 7 b, 60325 Frankfurt a.M.

**NZA Editorial**

**Boris Dzida**

Bundesrat stoppt das Hinweisgeberschutzgesetz

III

**NZA aktuell**

**Wichtige neue Entscheidungen**

VI

**Informationen**

VII

**Impressum**

XXII

**Aufsätze und Berichte**

**Thomas Rothballer**

Strenge Vorgaben für die Vergütung von Betriebsratsmitgliedern

257

**Colin Blumauer / Willem Niemeyer**

Employer of Record: Eine neue Form des Personaleinsatzes im Ausland

263

**Kommentar**

**Markus Lang**

EuGH zu Abberufung und Interessenkonflikten von Datenschutzbeauftragten

269

**Europäisches Arbeitsrecht**

**Ernesto Klengel / Antonia Seeland / Amélie Sutterer-Kipping**

Verfahren vor dem EuGH

274

**Checkliste**

**Markus Janko / Jakob Friedrich Krüger**

Fragen und Antworten zur elektronischen Arbeitsunfähigkeitsbescheinigung

282

**Buchbesprechungen**

I. Grobys/A. Panzer-Heemeier, StichwortKommentar Arbeitsrecht (K. Schulze Zumkley)

285

### Blick ins Steuerrecht

**Jens Intemann**

|   |     |
|---|-----|
| Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags            | 286 |
| Geänderte Programmablaufpläne für die Lohnsteuer          | 286 |
| Erstattungen nach dem IfSG und Lohnsteuereinbehalt        | 286 |
| Mahlzeitengestellung und Lohnsteuer                       | 286 |
| Steuerliche Behandlung von Reisekosten bei Auslandsreisen | 286 |



### Rechtsprechung

#### Arbeitsvertragsrecht

|                               |                            |   |     |
|-------------------------------|----------------------------|---|-----|
| <b>EuGH</b>                   | 12. 01. 2023 – C-356/21    | Diskriminierung wegen sexueller Orientierung – Verweigerter Vertragsschluss                   | 287 |
| <b>BAG</b>                    | 24. 11. 2022 – 2 AZR 11/22 | Schwangerschaft – Beginn des Kündigungsverbots  | 291 |
| <b>BVerwG</b>                 | 30. 11. 2022 – 6 C 10.21   | Datenschutzrechtlicher Anspruch auf unentgeltliche Kopie der schriftlichen Prüfungsleistungen | 296 |
| <b>LAG Schleswig-Holstein</b> | 07. 12. 2022 – 5 Sa 82/22  | Kündigung wegen Vorlage einer Impfunfähigkeitsbescheinigung aus dem Internet (Ls.)            | 301 |

#### Tarifvertrags- und Betriebsverfassungsrecht

|            |                             |   |     |
|------------|-----------------------------|---|-----|
| <b>BGH</b> | 10. 01. 2023 – 6 StR 133/22 | Hohe Betriebsratsvergütungen als Verstoß gegen das Begünstigungsverbot und Untreue                              | 301 |
| <b>BAG</b> | 14. 09. 2022 – 4 AZR 83/21  | Tariflich verlängerte Arbeitnehmerüberlassungsdauer I – Tarifvertrag und arbeitnehmerbezogene Überlassungsdauer | 305 |
| <b>BAG</b> | 14. 09. 2022 – 4 AZR 26/21  | Tariflich verlängerte Arbeitnehmerüberlassungsdauer II – Betriebsvereinbarung                                   | 313 |

#### Verfahrensrecht

|                    |                             |   |     |
|--------------------|-----------------------------|---|-----|
| <b>OVG Bautzen</b> | 24. 11. 2022 – 3 B 266/22   | Einstweiliger Rechtsschutz gegen Zustimmungserklärung des Integrationsamtes | 318 |
| <b>BAG</b>         | 15. 12. 2022 – 2 AZR 117/22 | Anforderungen an Berufungsbegründung  | 320 |

10 | 2023

44. Jahrgang  
10. März 2023  
S. 501-552  
PVSt 8559



DS-Z197

# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

Herausgeber: Prof. Dr. Wolfgang Lücke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

zip-online.de

Gründungsherausgeber: RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**

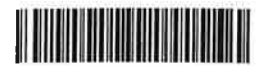


Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit  
EWIR 5/2023

|                         |  |     |
|-------------------------|--|-----|
| <b>Aufsätze</b> >       | <b>Petra Buck-Heeb / Andreas Dieckmann</b> – Kapitalmarkt- vs. Gesellschaftsrecht: Der Disput zwischen XI. und II. Zivilsenat zur Prospekthaftung .....                | 501 |
|                         | <b>Lukas Eßers</b> – Der fehlerhaft gewählte Aufsichtsrat .....  | 511 |
| <b>Rechtsprechung</b> > | Zum Nachweis der Erfüllung des Auszahlungsanspruchs bei nicht entwertetem Sparbuch (OLG Karlsruhe, Urt. v. 20.12.2022 – 17 U 151/21) .....                             | 516 |
|                         | Berechtigung zur Mitwirkung an Grundlagengeschäften einer Personengesellschaft durch Nießbrauch an Gesellschaftsanteil (BFH, Urt. v. 15.11.2022 – IX R 4/20) .....     | 519 |
|                         | Inhaltskontrolle einzelner Klauseln der VOB/B bei fehlender Gesamtvereinbarung der VOB/B (BGH, Urt. v. 19.1.2023 – VII ZR 34/20) .....                                 | 527 |
|                         | Feststellung eines Gruppeninsolvenzgerichtsstands (AG Hamburg, Beschl. v. 2.2.2023 – 67h IE 1/23) .....  | 543 |
|                         | Unwirksamer Kapitalabfindungsvorbehalt bei betrieblicher Altersvorsorge (BAG, Urt. v. 17.1.2023 – 3 AZR 220/22) .....  | 544 |
|                         | Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung nach §§ 9, 10, 14 WpPG, nach §§ 20, 21 VermAnlG sowie nach § 306 KAGB (BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZR 395/21) ..... | 547 |

**ottoschmidt**



86209702310



# Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Wolfgang Lüke, Leipzig · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Hanns Prütting, Köln ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Karsten Schmidt, Hamburg

## Gründungsherausgeber:

RA Dr. Bruno M. Kübler, Köln/Dresden

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Holger Altmeppen · Prof. Dr. Christian Armbrüster · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Alfred Bergmann  
Prof. Dr. Georg Bitter · Prof. Dr. Moritz Brinkmann · Prof. Dr. Ulrich Ehrlicke · Prof. Dr. Horst Eidenmüller ·  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer · RA Dr. Burkard Göpfert · Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Wulf Goette  
MinDir. Marie Luise Graf-Schlicker · Prof. Dr. Mathias Habersack · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfram Henckel ·  
Prof. Dr. Carsten Herresthal · Prof. Dr. Rainer Hüttemann · Prof. Dr. Florian Jacoby · RA/StB Dr. Günter Kahlert ·  
Vors. Richter am BGH a.D. Prof. Dr. Godehard Kayser · RA Dr. Bernd Klasmeyer · Prof. Dr. Lars Klöhn · Prof. Dr.  
Jens Koch · Prof. Dr. Christoph G. Paulus · Vors. Richter am BGH a.D. Dr. h.c. Volker Röhrich · Prof. Dr. Carsten  
Schäfer · Prof. Dr. Christoph Thole · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter Ulmer · Prof. Dr. Dirk A. Verse · RA Prof. Dr.  
Friedrich Graf von Westphalen



## Inhalt

zip-online.de

### Aufsätze

**Petra Buck-Heeb / Andreas Dieckmann – Kapitalmarkt- vs. Gesellschaftsrecht: Der Disput zwischen XI. und II. Zivilsenat zur Prospekthaftung** – Zugleich Besprechung von BGH, Urt. v. 25.10.2022 – II ZR 22/22, ZIP 2023, 29

Die seit 2018 ständige Rechtsprechung des XI. Zivilsenats, wonach die spezialgesetzliche die bürgerlich-rechtliche Prospekthaftung verdrängt, führt in der Konsequenz zu einer Reduktion des Anlegerschutzes. Insofern ruht die Hoffnung der Anleger auf der neuesten Rechtsprechung des II. Zivilsenats. Dieser widerspricht der Auffassung des XI. Zivilsenats. Auch wenn damit ein „Mehr an Anlegerschutz“ erreicht wird, verfangen die Argumente des II. Zivilsenats nicht. ....

501

**Lukas Eßers – Der fehlerhaft gewählte Aufsichtsrat**

Mit der Entscheidung vom 19.2.2013 hat der BGH die Anwendbarkeit der Lehre des fehlerhaften Organverhältnisses auf den Aufsichtsrat abgelehnt. Rückblickend auf diese umstrittene Entscheidung erschließt der vorliegende Beitrag zunächst den Gesamtkontext der Entscheidung sowie deren praktische Auswirkungen, und gibt sodann unter besonderer Berücksichtigung von Wahlbeschlüssen einen Ausblick auf die in der Literatur derzeit erwogenen Reformbestrebungen des aktienrechtlichen Beschlussanfechtungsrechts. ....

511

### Rechtsprechung

#### Bank- und Kreditsicherungsrecht

**Zum Nachweis der Erfüllung des Auszahlungsanspruchs bei nicht entwertetem Sparbuch**

(OLG Karlsruhe, Urt. v. 20.12.2022 – 17 U 151/21) ..... 516



## Inhalt

**Gesellschafts- und Kapitalmarktrecht****Berechtigung zur Mitwirkung an Grundlagengeschäften einer Personengesellschaft durch Nießbrauch an Gesellschaftsanteil**

(BFH, Urt. v. 15.11.2022 – IX R 4/20) ..... 519

Beauftragung von Geldüberweisungen auf Grund von Phishing-Mails kein Verstoß gegen spezifische Organpflichten

(OLG Zweibrücken, Urt. v. 18.8.2022 – 4 U 198/21) ..... 524

**Vertrags- und Haftungsrecht****Inhaltskontrolle einzelner Klauseln der VOB/B bei fehlender Gesamtvereinbarung der VOB/B**

(BGH, Urt. v. 19.1.2023 – VII ZR 34/20) ..... 527

Maßgeblichkeit der Ex-ante-Sicht bei der Beurteilung eines Mitverschuldens des Gläubigers bei Einschaltung von Inkassobüro und Rechtsanwalt

(BGH, Versäumnisurt. v. 7.12.2022 – VIII ZR 81/21) ..... 531

**Insolvenz- und Sanierungsrecht**

Speicherung von aus dem Insolvenzbekanntmachungsregister erhobenen personenbezogenen Daten durch Wirtschaftsauskunftei über die Sechsmonats-Frist des § 3 InsBekV hinaus rechtmäßig

(OLG München, Urt. v. 29.11.2022 – 18 U 1032/22) ..... 535

Zustimmung des insolventen Versicherungsnehmers erforderlich für Eintritt des unwiderruflich Bezugsberechtigten in Versicherung

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 4.7.2022 – I-12 W 2/22) ..... 539

**Feststellung eines Gruppeninsolvenzgerichtsstands**

(AG Hamburg, Beschl. v. 2.2.2023 – 67h IE 1/23) ..... 543

**Arbeits- und Sozialrecht****Unwirksamer Kapitalabfindungsvorbehalt bei betrieblicher Altersvorsorge**

(BAG, Urt. v. 17.1.2023 – 3 AZR 220/22) ..... 544

**Verfahrens- und Vollstreckungsrecht****Vorrang der spezialgesetzlichen Prospekthaftung nach §§ 9, 10, 14 WpPG, nach §§ 20, 21 VermAnIG sowie nach § 306 KAGB**

(BGH, Beschl. v. 14.6.2022 – XI ZR 395/21) ..... 547



# Krisenfest.

Auf der Schnittstelle zwischen Bank- und Insolvenzrecht beantworten die Autoren sämtliche Fragen, die sich aus der Insolvenz des Bankkunden für die typischen Abläufe und die verschiedenen Sparten des Bankgeschäfts ergeben.

Zudem werden sowohl die Möglichkeiten als auch die Grenzen insolvenzfester Vertragskonstruktionen aufgezeigt.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

## Inhalt

**ZIP Report****Aktuelle Rechtsprechung**

|   |    |
|---|----|
| EuGH: Gerichtliche Vorlageanordnung von Dokumenten und DSGVO .....                                    | R4 |
| EuGH: Anspruch des Arbeitnehmers auf tägliche Ruhezeit zusätzlich zur wöchentlichen zu gewähren ..... | R4 |
| BFH: Veräußerungsgewinne bei Kryptowährungen steuerpflichtig .....                                    | R5 |
| BAG: Tarifliche Entgelterhöhung bei ungenügender Sanierung von sanitären Einrichtungen .....          | R5 |

**Gesetzgebung**

|   |    |
|---|----|
| BRat: Grünes Licht für digitale Mitgliederversammlungen im Vereinsrecht ..... | R5 |
|---|----|

**Dokumentation**

|  |    |
|--|----|
| EuGH: Eindrucksvolle Bilanz für das Geschäftsjahr 2022 ..... | R6 |
|--|----|

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.

**Ihr Helfer für alle Fälle.**

Dieses Fallbuch bringt Studierenden die juristische Arbeits- und Denkweise im Steuerrecht anhand von Fällen näher und schärft ihre juristische Argumentationsfähigkeit. Die ideale Ergänzung zum großen Lehrbuch „Tipke/Lang, Steuerrecht“.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](http://otto-schmidt.de)

NZS

# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

In Zusammenarbeit mit der  
Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Ulrich Becker

Prof. Dr. Wiebke Brose

Pablo Coseriu

Prof. Dr. Dagmar Felix

Prof. Dr. Stefan Greiner

Prof. Dr. Stephan Harbarth

Prof. Dr. Thorsten Kingreen

Prof. Dr. Ferdinand Kirchhof

Dr. Gerhard Knorr

Prof. Dr. Katharina von Koppenfels-Spies

Dr. Miriam Meßling

Prof. Dr. Hermann Plagemann

Prof. Dr. Christian Rolfs

Prof. Dr. Franz Ruland

Prof. Dr. Rainer Schlegel

Prof. Dr. Helge Sodan

Prof. Dr. Wolfgang Spellbrink

Prof. Dr. Raimund Waltermann

www.nzs.beck.de



6/2023

13. März 2023

32. Jahrgang S. 201–240

## Aus dem Inhalt

*G. Cremer*

Ist die Pflegevollversicherung „gerecht“? 201

*F. Ekardt/T. Rath*

Gaskrise und sozialer Ausgleich als Rechtsproblem 206

*Ch. Lindner*

Der korrekt begründete Rentenbescheid aus  
verwaltungs-, verfassungs- und kostenrechtlicher Sicht 212

*BSG*

Schadensersatzanspruch eines Rentenversicherungs-  
trägers gegen die Einzugsstelle wegen Vergleichs-  
abschlusses mit dem Beitragsschuldner ohne  
Einverständnis des Rentenversicherungsträgers  
(Anm. W. Brose) 217

*BSG*

Anforderungen an die Begründung eines Bescheides  
über die Bewilligung einer Rente und der Ausschluss  
der Kostenerstattung des Widerspruchsverfahrens  
trotz Heilung eines Formfehlers 221

*BSG*

Kostenerstattung für stationäre Liposuktionen  
(Kurzkomentierung U. Knispel) 227

*BSG*

Unfallversicherungsschutz beim Fußballturnier als  
Bestandteil der betrieblichen Gesundheitsförderung  
(Kurzkomentierung A. Pionteck/A. Gashi) 232

*BSG*

Anspruch auf Versorgungskrankengeld und Lösung vom  
früheren Beruf (Kurzkomentierung C.-P. Bienert) 240





# Neue Zeitschrift für Sozialrecht

Zweiwochenschrift für die anwaltliche, betriebliche, behördliche und gerichtliche Praxis

6/2023

## NZS aktuell

### Rechtsprechung

LSG Niedersachsen-Bremen: Hartz IV und die Folgen eines Ausbildungsabbruchs VI

LSG Hessen: Der Weg zum Getränkeautomaten ist unfallversichert VI

### Mitteilungen

Arbeitsmarkt im Februar 2023: Beständig trotz schwacher Konjunktur VI

Neuer Sachverständigenrat Gesundheit & Pflege konstituiert sich VII

Kritik an geplanter Neustrukturierung der Patientenberatung VII

Experten für sicheren Austausch von Gesundheitsdaten VIII

Hilfe für psychisch kranke Menschen VIII

Bisher 1643 Anträge auf Dopingopferhilfe bewilligt VIII

Daten zum Kinderzuschlag IX

Keine grundlegenden Änderungen bei der Ausgleichsabgabe IX

Linke will inklusiven Arbeitsmarkt stärken IX

Neue Datenanalyse stellt Krankheitslast regional differenziert dar und kann eine bedarfsgerechtere Gesundheitsversorgung unterstützen IX

Sozialwahl 2023: Auch Wahlberechtigte mit Wohnsitz in der EU können wählen X

### Personalia

Neuer Vorsitzender Richter am LSG Rheinland-Pfalz X

Neue Richterin am LSG Rheinland-Pfalz X

## Aufsätze und Berichte

Georg Cremer

Ist die Pflegevollversicherung „gerecht“? 201

Felix Ekardt/Theresa Rath

Gaskrise und sozialer Ausgleich als Rechtsproblem 206

Christian Lindner

Der korrekt begründete Rentenbescheid aus verwaltungs-, verfassungs- und kostenrechtlicher Sicht 212

## Rechtsprechung

### Rechtsprechung im Volltext

#### Rentenversicherungsrecht

BSG  
29.03.2022 – B 12 KR 7/20 R

Schadensersatzanspruch eines Rentenversicherungsträgers gegen die Einzugsstelle wegen Vergleichsabschlusses mit dem Beitragsschuldner ohne Einverständnis des Rentenversicherungsträgers (mit Anm. Wiebke Brose) 217

BSG  
06.07.2022 – B 5 R 22/21 R

Anforderungen an die Begründung eines Bescheides über die Bewilligung einer Rente und der Ausschluss der Kostenerstattung des Widerspruchsverfahrens trotz Heilung eines Formfehlers 221

## Kommentierte Rechtsprechung

### Krankenversicherungsrecht

- BSG  
18.08.2022 – B 1 KR 38/21 R  
Kostenerstattung für stationäre Liposuktionen  
(Ulrich Knispel) 227
- LSG Niedersachsen-Bremen  
24.05.2022 – L 4 KR 456/20  
Krankenhausvergütung – Verlegungsabschlag für Mitaufnahme eines  
gesunden Neugeborenen (Alice Gerlach) 228
- LSG Schleswig-Holstein  
15.06.2022 – L 9 SO 58/18  
Übernahme von Krankenhausbehandlungskosten im Rahmen der Hilfe  
zur Gesundheit bei EU-Ausländern (Martin Kellner) 229
- LSG Sachsen  
18.05.2022 – L 1 KR 246/19  
Krankenhausvergütung bei Verlegung eines Patienten  
(Ulrich Knispel) 230

### Rentenversicherungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
10.08.2022 – L 16 R 85/21  
Verhältnis von unterschiedlichen Anrechnungszeiten wegen schulischer  
Ausbildung (Tobias Schweitzer) 231

### Unfallversicherungsrecht

- BSG  
28.06.2022 – B 2 U 8/20 R  
Unfallversicherungsschutz beim Fußballturnier als Bestandteil der  
betrieblichen Gesundheitsförderung (Alexander Pionteck/Adela Gashi) 232
- LSG Hamburg  
12.10.2022 – L 2 U 43/21  
Arbeitsunfall bei Probearbeit für Leiharbeit  
(Sabine Niedermeyer) 233

### Grundsicherungsrecht

- LSG Berlin-Brandenburg  
04.11.2022 – L 15 AY 13/22 B ER  
Ermessensentscheidung auf Unterbringung außerhalb einer  
Gemeinschaftsunterkunft (Dunja Barkow v. Creyetz) 234
- LSG Niedersachsen-Bremen  
03.11.2022 – L 8 AY 55/21  
Keine rechtsmissbräuchliche Beeinflussung der Aufenthaltsdauer durch  
passiven Widerstand gegen eine Abschiebungsmaßnahme  
(Hubert Heinhold) 235

### Vertragsarztrecht

- LSG Baden-Württemberg  
26.10.2022 – L 5 KA 107/21  
Die Kostenerstattung im Zusammenhang mit dem Anschluss der  
vertragsärztlichen Praxis an die Telematikinfrastruktur (TI)  
(Anne Barbara Lungsträs) 236
- LSG Hessen  
27.07.2022 – L 4 KA 38/22  
Heranziehung von Privatärzten zum Notdienst der Kassenärztlichen  
Vereinigung (Claudia Matthäus) 237

### Beitragsrecht

- LSG NRW  
16.02.2022 – L 8 BA 62/21 B ER  
Keine Verzinsung bei Aussetzung der Vollziehung eines Beitragsbescheids  
(Christian Zieglmeier) 238
- LSG Schleswig-Holstein  
27.09.2022 – L 10 KR 381/20  
Abzug von Werbungskosten bei der Verbeitragung von Einnahmen aus  
Kapitalvermögen (Sylvia Schmidt) 239

### Soziales Entschädigungsrecht

- BSG  
25.08.2022 – B 9 V 4/21 R  
Anspruch auf Versorgungskrankengeld und Lösung vom früheren Beruf  
(Claus-Peter Bienert) 240

# COMMON

*Published in Cooperation with*



# MAR 03-756

*the Europa Instituut of the University of Leyden*

# LAW

# REVIEW

VOLUME 60 NUMBER 1 FEBRUARY 2023



Wolters Kluwer

# COMMON MARKET LAW REVIEW

ISSN 0165-0750  
Kluwer Law International  
Alphen aan den Rijn  
The Netherlands

## CONTENTS Vol. 60 No. 1 February 2023

|  |         |
|--|---------|
| Editorial comments: <i>The dog that did not bark: The EU and the Energy Charter Treaty</i>   | 1-14    |
| <b>Articles</b>  |         |
| M. Bellacosa and M. De Bellis, The protection of the EU financial interests between administrative and criminal tools: OLAF and EPPO                                 | 15-50   |
| E. Castellarin, The European Central Bank, national central banks, and the unity of the international representation of the European System of Central Banks         | 51-76   |
| C. Kuner, Protecting EU data outside EU borders under the GDPR   | 77-106  |
| G. Monti, Rebates after the General Court's 2022 <i>Intel</i> judgment   | 107-140 |
| S. Geringer, Substance carve-out and function-risk analysis in the ATAD's CFC rule as two sides of the same coin: Strengths and limits of a uniform concept of abuse | 141-172 |
| <b>Case law</b>  |         |
| <b>A. Court of Justice</b>   |         |
| M. Husovec, Mandatory filtering does not always violate freedom of expression: Important lessons from <i>Poland v. Council and European Parliament</i>               | 173-198 |
| M. Bernatt, Economic frontiers of the rule of law: <i>Sped-Pro v. Commission</i>   | 199-216 |
| J. Odermatt, International law as challenge to EU acts: <i>Front Polisario II</i>  | 217-238 |
| B. Zelger, The Principle of <i>ne bis in idem</i> in EU competition law: The beginning of a new era after the ECJ's decisions in <i>bpost</i> and <i>Nordzucker?</i> | 239-262 |
| <b>Book reviews</b>  | 263-284 |
| <b>Survey of Literature</b>  | 285-304 |

Electronic journals at

**KluwerlawONLINE**

WWW.KLUWERLAWONLINE.COM

Contact Kluwer Law International for more information



0165-0750(20230202)60:1; 1-O



1/2023

ZG

Zeitschrift für Gesetzgebung

38. Jahrgang

Vierteljahresschrift für staatliche, kommunale  
und europäische Rechtsetzung

16. März 2023



D3-Z331

**Schriftleitung:** Prof. Dr. Hans-Günter Henneke **Herausgeber:** Winfried Brechmann · Prof. Dr. Hans-Günter Henneke · Hill · Prof. Dr. Hans Hofmann · Prof. Dr. Ulrich Karpen · Ladenburger · Prof. Dr. Georg Lienbacher · Nathanael L Ruffert · in Verbindung mit der Deutschen Gesellschaft für Gesetzgebung e.V.



- > **Hans-Günter Henneke** – Lässt sich die durch Rundfunkgesetzgebung der Länder gebotene Auftragsfokussierung und Strukturoptimierung durch „klare Ansagen“ an und „Druck“ auf die Sender von Ministerpräsidenten und Regierungsbeamten ersetzen? ..... 1
- > **Hermann-Josef Blanke / Aimee Sander** – Bewährungsprobe des deutschen Föderalismus in der Pandemie ..... 14
- > **Michael Fuchs** – Rechtliche und praktische Probleme der Parallelität von Untersuchungsausschüssen und Enquete-Kommissionen ..... 35
- > **Christina Grabbe / Carolin Steffens** – Stärkung der Geschlechtergerechtigkeit in der Rechtsetzung: Gleichstellungsorientierte Gesetzesfolgenabschätzung in Deutschland und Europa ..... 57
- > **Daniel Busche** – Intelligente Verkehrsleitsysteme – über den hoheitlichen Einsatz künstlicher Intelligenz zur Verkehrssteuerung ..... 74
- > **Rainer Wernsmann** – BFH v. 17.1.2023 – IX R 15/20 – Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags ab 2020/21? 103



C.F. Müller

zg-online.de



286202512301



# Zeitschrift für Gesetzgebung

38. Jahrgang | Heft 1 | 16. März 2023

## Inhalt

zg-online.de

### Aufsätze

- Hans-Günter Henneke – Lässt sich die durch Rundfunkgesetzgebung der Länder gebotene Auftragsfokussierung und Strukturoptimierung durch „klare Ansagen“ an und „Druck“ auf die Sender von Ministerpräsidenten und Regierungsbeamten ersetzen? .....** 1
- Hermann-Josef Blanke / Aimee Sander – Bewährungsprobe des deutschen Föderalismus in der Pandemie – Zugleich ein Vergleich mit anderen föderalen und präföderalen Staaten .....** 14
- Michael Fuchs – Rechtliche und praktische Probleme der Parallelität von Untersuchungsausschüssen und Enquete-Kommissionen .....** 35

### Forum

- Christina Grabbe / Carolin Steffens – Stärkung der Geschlechtergerechtigkeit in der Rechtsetzung: Gleichstellungsorientierte Gesetzesfolgenabschätzung in Deutschland und Europa .....** 57
- Daniel Busche – Intelligente Verkehrsleitsysteme - über den hoheitlichen Einsatz künstlicher Intelligenz zur Verkehrssteuerung .....** 74

### Rechtsprechung

- Rainer Wernsmann – BFH v. 17.1.2023 - IX R 15/20 – Verfassungsmäßigkeit des Solidaritätszuschlags ab 2020/21? .....** 103

### Literatur

- Matthias Roßbach – Kommunale Selbstverwaltung im Bundes- und Finanzstaat, FS für Hans-Günter Henneke zum 65. Geburtstag .....** 109
- Michael Fuchs – Praxishandbuch Gute Rechtsetzung. ....** 116
- Hans-Günter Henneke – Handbuch des Verwaltungsrechts Band IV: Status des Einzelnen und Verfahren. ....** 118
- Klaus Ritgen – Demophobie - Muss man die direkte Demokratie fürchten? .....** 119

Max-Planck-Institut  
für ausländisches und internationales Privatrecht

# Rabels Zeitschrift

für ausländisches und internationales Privatrecht

The Rabel Journal  
of Comparative and International Law

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z199

Susanne und Axel Flessner † 18./26. November 2022

**Fleischer, Holger:** Große Debatten im Gesellschaftsrecht:  
Fiktionstheorie versus Theorie der realen Verbandspersönlichkeit  
im internationalen Diskurs

**Corneloup, Sabine:** Migrants in Transit or Under Temporary  
Protection – How Can Private International Law Deal With  
Provisional Presence?

**Wais, Hannes:** Digitale Persönlichkeitsrechtsverletzungen und  
anwendbares Recht

**TANG, Zheng:** Smart Courts in Cross-Border Litigation



Band 87 (2023)

Heft 1 (Januar)

## Inhalt dieses Heftes

Susanne und Axel Flessner † (DIETER MARTINY) . . . . . 1–4

### Aufsätze

FLEISCHER, HOLGER, Große Debatten im Gesellschaftsrecht: Fiktionstheorie versus Theorie der realen Verbandspersönlichkeit im internationalen Diskurs . . . . . 5–45

Abstract: Great Debates in Company Law: The International Discourse on Fiction Theory versus Real Entity Theory . . . . . 5

CORNELOUP, SABINE, Migrants in Transit or Under Temporary Protection – How Can Private International Law Deal With Provisional Presence? . . . . . 46–75

Abstract: Migranten auf der Durchreise oder unter vorübergehendem Schutz – Wie kann das internationale Privatrecht mit vorläufiger Anwesenheit umgehen? . . . . . 46

WAIS, HANNES, Digitale Persönlichkeitsrechtsverletzungen und anwendbares Recht . . . . . 76–117

Abstract: Digital Infringement of Personality Rights and the Applicable Law . . . . . 76

TANG, ZHENG, Smart Courts in Cross-Border Litigation . . . . . 118–143

Abstract: „Smart Courts“ in grenzüberschreitenden Gerichtsverfahren . . . . . 118

### Literatur

#### I. Buchbesprechungen

IPR für eine bessere Welt. Vision – Realität – Irrweg? Hrsg. von Konrad Duden in Gemeinschaft mit Christiane von Bary, Kristin Boosfeld, Florian Heindler, Nicola Kleinjohann, Tobias Lutzi, Alix Schulz, Christine Toman, Denise Wiedemann, Felix M. Wilke. Tübingen 2022 (ANTON S. ZIMMERMANN) . . . . . 144–147

Hornung, Cedric: Internationales Privatrecht zwischen Wertneutralität und Politik. Tübingen 2021 (VANESSA GRIFO) . . . . . 148–153



- Ziereis, Marie-Therese*: Die Staatensukzession im Internationalen Privatrecht. Tübingen 2021 (MICHAEL SONNENTAG) . . . . . 153–157
- Religion – Migration – Integration. Studien zu Wechselwirkungen religiös motivierter Mobilität im vormodernen Europa. Hrsg. von *Anette Baumann, Alexander Jendorff, Frank Theisen*. Tübingen 2019;
- Heitmann, Frederike*: Flucht und Migration im Internationalen Familienrecht. Was kann und muss das IPR im Spannungsfeld zwischen Integration und kultureller Identität leisten? Tübingen 2020 (KURT SIEHR) . . . . . 157–163
- Lutzi, Tobias*: Private International Law Online. Internet Regulation and Civil Liability in the EU. Oxford 2020 (GERHARD HOHLOCH) . . . . . 163–167
- Morbach, Rüdiger*: Der kartellrechtliche ordre public in der internationalen Schiedsgerichtsbarkeit. Baden-Baden 2021 (DANIEL GIRSBERGER) . . . . . 167–174
- Bömer, Alexander Philipp*: Die Drittwirkung von Gerichtsstandsvereinbarungen im Europäischen Zivilprozessrecht. Berlin 2022 (DIETMAR CZERNICH) . . . . . 174–179
- von Bary, Christiane*: Gerichtsstands- und Schiedsvereinbarungen im internationalen Erbrecht. Tübingen 2018 (MATTHIAS WELLER) . . . . . 179–181
- Brand, Thimo*: Internationale Zuständigkeit für ubiquitäre deliktische Schutzrechtsverletzungen. Zur Bedeutung der Staats- und Parteiinteressen für die Streitbeilegung in der EU. Berlin 2022 (HAIMO SCHACK) . . . . . 182–185
- Bruns, Alexander*: Umsetzung der EU-Verbandsklagerichtlinie in deutsches Recht. Tübingen 2022 (DANIEL MATTHIAS KLOCKE) . . . . . 185–188
- Klein, Rebecca*: Vertragliche Abtretungsverbote im multilateralen Rechtsvergleich. Tübingen 2022 (PATRICK OSTENDORF) . . . . . 188–192
- J. von Staudingers Kommentar zum Bürgerlichen Gesetzbuch mit Einführungsgesetz und Nebengesetzen. Buch 2: Recht der Schuldverhältnisse. §§ 358–360 (Verbundene und zusammenhängende Verträge). Neubearbeitung 2021 von *Carsten Herresthal*. Redaktor: *Manfred Löwisch*. Berlin 2021 (DIETER MARTINY) . . . . . 192–194
- Suzuki-Klasen, Anna*: A Comparative Study of the Formation of Contracts in Japanese, English, and German Law. Baden-Baden 2022 (STEFAN WRBKA) . . . . . 194–195
- Timmermann, Anja*: Vermögensrechtliche Ausgleichsansprüche bei Scheidung einer Unternehmerehe in Deutschland und Italien. Bielefeld 2021 (GREGOR CHRISTANDL) . . . . . 195–201
- Domhan, Selina*: Internationale private Streitschlichtung. Impulse für die Errichtung eines Europäischen Handelsgerichts. Berlin 2022 (MICHAEL STÖBER) . . . . . 201–205

elsZ  
-157  
163  
167  
174  
79  
81  
85  
38  
2  
4  
5

*Shetreet, Shimon; Walter Homolka: Jewish Law and Israeli Law. An Introduction. 2nd edition. Berlin et al. 2021 (TALIA EINHORN)* 205–213

*Deutsch-polnische Rechtsgemeinschaft. Gemeinsam in Europa, gemeinsam für Europa. Hrsg. von Udo Fink, Peter-Christian Müller-Graff, Krzysztof Oplustil, Przemyslaw Roguski. Baden-Baden 2021 (MATEUSZ GROCHOWSKI)* . . . . . 213–217

*Husa, Jaakko: Interdisciplinary Comparative Law. Rubbing Shoulders with the Neighbours or Standing Alone in a Crowd. Cheltenham, UK et al. 2022 (MICHAEL BOGDAN)* . . . . . 217–219

*Fekete, Balázs: Paradigms in Modern European Comparative Law. A History. Oxford et al. 2021 (RALF MICHAELS)* . . . . . 219–224

II. Eingegangene Bücher . . . . . 225–226

Verzeichnis der Beitragenden . . . . . 227–228



D3-Z226

EUROPEAN COMPANY  
FINANCIAL LAW REVIEW

ONDERNEMINGSRECHT · RDS · RPS-TRV · REV. SOCIÉTÉS · RIV. SOCIETÀ · SZW · ZGR

E  
C  
C  
F  
R

CONTENTS

*J. S. Liptrap*

**A More Socio-Environmentally Responsive Way to  
Organise the Firm? A Case Study on Danish Social  
Enterprise Law**

517

*Isabel Fernández Torres*

**Loyalty Shares: an International Perspective. A Suitable  
Instrument to Fight Short-Termism?**

556

*Francesca Prenestini*

**Golden Power and Anti-Takeover Corporate Mechanisms**

591

*Anne Sanders*

**Binding Capital to Free Purpose:  
Steward Ownership in Germany**

622

*Dirk A. Verse*

**A New Start for the European Private Company: The  
Draft Statute for a "Société Européenne Simplifiée" (SES)**

654



# A More Socio-Environmentally Responsive Way to Organise the Firm? A Case Study on Danish Social Enterprise Law

by

J. S. LIPTRAP\*



*It has been claimed that social enterprises have the capacity to counteract the negative impact that business has had on the environment, inequality and social cohesion. Yet, such claims remain largely untested – commentators have not attempted to actually apply insights from the social enterprise law context to debates within the wider field of corporate governance. A primary reason for this inconsistency is that, from a European perspective, there is a dearth of scholarship that aims to analytically model social enterprise law. This is problematic because there is not an established body of work from which commentators can draw. In turn, the scope for effectively leveraging social enterprise law within more mainstream corporate sustainability discourses is hindered. This article contributes an analytical model of Danish social enterprise law to the literature. The hope is that this case study will encourage, and equip, commentators to not only claim that social enterprise law has applicability in progressive corporate reform debates, but to also show directly how, and where, this might be so.*

## Table of Contents

ECFR 2022, 517–555

|  |     |
|--|-----|
| I. Introduction . . . . .                      | 518 |
| II. Corporate Purpose . . . . .                | 521 |
| 1. A Caveat . . . . .                          | 528 |
| III. The Board of Directors . . . . .          | 529 |
| 1. Economic Value Generation . . . . .         | 533 |
| 2. A Social Handling of Profit . . . . .       | 536 |
| 3. Reporting . . . . .                         | 537 |
| IV. The General Meeting . . . . .              | 540 |
| 1. Residual Economic Entitlements . . . . .    | 541 |
| 2. Governance Entitlements . . . . .           | 544 |
| 3. The Democratisation of Monitoring . . . . . | 546 |

\* Research Associate, Centre for Business Research, Judge Business School, University of Cambridge; Member, European Corporate Governance Institute.

*Note:* Subject to the usual caveats, Simon Deakin, David Gindis, Anne Sanders, Beate Sjøfjell and the anonymous reviewers for helpful comments and discussions on an earlier draft of this article.

|  |     |
|--|-----|
| V. Protective Mechanisms . . . . .                 | 548 |
| 1. Directorial Remuneration . . . . .              | 549 |
| 2. An Additional Transparency Obligation . . . . . | 551 |
| 3. The Purposeful Reserve Fund . . . . .           | 552 |
| 4. The Asset Transfer Rule . . . . .               | 553 |
| VI. Concluding Remarks . . . . .                   | 554 |

### I. Introduction

There is an ever-growing laundry list of corporate misdeeds that have prompted many to become more receptive to rethinking the (traditional for-profit) corporation. As “hybrid” organisational units that combine third, private and public sector legal mechanisms together in the pursuit of a societal or environmental purpose for public benefit, social enterprises are thought to have the capacity to “clean” corporate governance.<sup>1</sup> This is because the law that applies to firms that organise as social enterprises requires them to “adhere to particular norms of organizational operation in connection with...giving priority to...[the selected societal or environmental purpose] over profit making”.<sup>2</sup> Since purpose supersedes profit, there is a belief amongst some commentators that social enterprise law could be used to reprogramme the corporation to operate more for the common good in a way that transcends economic orthodoxy – and the hazards that often go hand-in-hand with it.<sup>3</sup> For example, one commentator argues that social enterprise law is an antidote, or a possible solution, for transforming corporate “psychopaths to good citizens”, and as representing a “massive shift in our collective conscience about business from a narrow focus on profits” to a greater socio-environmentally embedded orien-

1 Julie Battilana/Matthew Lee, “Advancing Research on Hybrid Organizing – Insights from the Study of Social Enterprises”, *Academy of Management Annals* 8 (2014), 397, 401 et seq.

2 Dennis R. Young/Jesse D. Lacy, “Defining the Universe of Social Enterprise: Competing Metaphors”, *Voluntas: International Journal of Voluntary and Nonprofit Organizations* 25 (2014), 1307, 1312.

3 From an environmental perspective, for example, it has been substantiated that so-called “Carbon Major” corporations are responsible for about two-thirds of all global anthropogenic carbon dioxide emissions since the 1850s. See Richard Heede, “Tracing Anthropogenic Carbon Dioxide and Methane Emissions to Fossil Fuel and Cement Producers, 1854–2010”, *Climate Change* 122 (2014), 229; Geetanjali Ganguly/Joana Setzer/Veerle Heyvaert, “If at First You Don’t Succeed: Suing Corporations for Climate Change”, *Oxford Journal of Legal Studies* 38 (2018), 841, 852.

# ZEITSCHRIFT FÜR UNTERNEHMENS- UND GESELLSCHAFTSRECHT

HERAUSGEGEBEN von Alfred Bergmann, M  
Fleischer, Stephan Harbarth, Gerd Krieger, Jens  
Christoph Teichmann, Jochen Vetter, Marc-Philipp

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z188

Z  
G  
R

## INHALT

*Martin Schockenhoff*

**Der Gewinnauszahlungsanspruch des GmbH-Minderheitsgesellschafters**

1

*Markus Roth und Julian Krüger*

**Vereins- und gesellschaftsrechtliche Implikationen der Finanzierung eines Angriffskrieges**

42

*Dominik Skauradszun und Alana Julia Harnack*

**Restrukturierungswidrige Beschlüsse**

71

*Eberhard Schollmeyer*

**Das Europäische Konzernrecht als Elefant im Raum**

108



# Der Gewinnauszahlungsanspruch des GmbH-Minderheitsgesellschafters

– Entstehung, Inhalt und prozessuale Durchsetzung –

MARTIN SCHOCKENHOFF, Stuttgart\*

Inhaltsübersicht

ZGR 2023, 1–41

|   |    |
|---|----|
| I. Gesetzesgeschichte   | 2  |
| II. Voraussetzungen für das Entstehen des Gewinnauszahlungsanspruchs (Drei-Stufen-Modell) | 5  |
| 1. Aufstellung des Jahresabschlusses durch die Geschäftsführung                           | 8  |
| 2. Feststellung des Jahresabschlusses durch die Gesellschafterversammlung                 | 10 |
| 3. Gewinnverwendungsbeschluss der Gesellschafterversammlung                               | 12 |
| III. Schwachstellen der neueren Konzepte  | 16 |
| 1. Kein effektiver Schutz gegen Verzögerungsmaßnahmen der Gesellschaftermehrheit          | 16 |
| 2. Eingeschränkte Justiziabilität der Ermessensgrenzen                                    | 17 |
| IV. Stellungnahme   | 18 |
| 1. Zeitpunkt der Entstehung des Gewinnauszahlungsanspruchs                                | 18 |
| 2. Inhaltliche Anforderungen an einen fristgerechten Thesaurierungsbeschluss              | 26 |
| 3. Inhaltliche Anforderungen an einen verfristeten Thesaurierungsbeschluss                | 29 |
| 4. Fazit  | 30 |
| V. Prozessuale Durchsetzung   | 33 |
| 1. Darlegungs- und Beweislast   | 33 |
| 2. Klageantrag und Prozessart   | 35 |
| VI. Zusammenfassung   | 39 |

*Der Gewinnanspruch gehört zu den wichtigsten Rechten des GmbH-Gesellschafters; je nach Realstruktur der Gesellschaft und Interessenlage ist er sogar das wichtigste Gesellschafterrecht. Bis Mitte der 1980er-Jahre konnte jeder Gesellschafter darauf vertrauen, dass der Gewinn auch tatsächlich ausgeschüttet wird, sofern nicht der Gesellschaftsvertrag etwas anderes bestimmte.<sup>1</sup> Dies änderte sich durch das Bilanzrichtliniengesetz vom 19. Dezember 1985.<sup>2</sup> Seitdem haben die Gesellschafter nur Anspruch auf Auszahlung des Gewinns, soweit die Gesellschafterversammlung ihn nicht per Mehrheitsbeschluss in Gewinnrücklagen einstellt oder als Gewinn vorträgt (§ 29 Abs. 1 Satz 1,*

\* Rechtsanwalt und Of Counsel der Sozietät Gleiss Lutz, Stuttgart.

*Danksagung:* Der Verfasser dankt Herrn Rechtsanwalt Dr. Andreas Duttig für wertvolle Anregungen und Herrn Wiss. Mitarb. Tobias Braatz für die kritische Betreuung des Manuskripts.

1 § 29 GmbHG a. F. in der bis zum 31.12.1985 geltenden Fassung.

2 Bundesgesetzblatt I, 1985, S. 2355.

VOLUME 49, ISSUE 4

NOVEMBER 2022

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-782

# Legal Issues

*of Economic Integration*



Wolters Kluwer



# LEGAL ISSUES OF ECONOMIC INTEGRATION

---

Volume 49

November 2022

Issue 4

---

## *Editorial*

- On Digital Sovereignty, New European Data Rules,  
and the Future of Free Data Flows 339

## *Articles*

- The Time Factor in the MFN Obligation in Services  
Trade: Will the Lion Ever Roar? *Rudolf Adlung & Bregt  
Natens* 349

- Procedural Customization & the Limits of Internal  
Market Law: The ECJ Conducting the Judicial  
Dialogue *Lennard Michaux* 371

- Revisiting the Principle of Territoriality in  
Preferential Rules of Origin: Are Territoriality  
Requirements Obsolete? *Khuong-Duy Dinh* 399

## *Case Review*

- Turkey-Pharmaceuticals*: The First WTO Arbitration  
for Appellate Review *Julia Y. Qin* 415

- Subject Index* 431

- Article Index* 441

# ZÖR

D3-Z100

Zeitschrift für öffentliches Recht  
Austrian Journal of Public Law

---

Band 78 • Heft 1 • März 2023



# ZöR

Band 78 · Heft 1 · März 2023

|  |         |
|--|---------|
| <b>Editorial</b><br>András Jakab · Sebastian Schmid  | 1       |
| <b>Über die Frage der Staatsform des heutigen Ungarn</b><br>Adolf Julius Merkl   | 3–9     |
| <b>Adolf Merkl über die Staatsform des Königreichs Ungarn ohne König</b><br>Péter Tschet   | 11–54   |
| <b>Die Verteidigung der Rechtsstaatlichkeit durch die Europäische Union</b><br>Werner Schroeder  | 55–71   |
| <b>Selbst- und Fremdzitate des Verfassungsgerichtshofs</b><br>Lando Kirchmair · Lisa Lechner · Isabel Staudinger   | 73–111  |
| <b>Recent Austrian Practice in the Field of International Law. Report for 2022</b><br>Helmut Tichy · Konrad Bühler · Pia Niederdorfer  | 113–163 |
| <b>Buchbesprechung <i>Christoph R. Möller, Lex Sportiva</i>, Tübingen: Mohr Siebeck 2022, XXI + 253 S, 69,00 €, ISBN 978-3-16-161567-2</b><br>Reinhard Klaushofer  | 165–167 |
| <b>Buchbesprechung <i>Patrick Hilbert, Die Informationsfunktion von Parlamenten. Zugleich ein Beitrag zur demokratischen Bedeutung des Europäischen Parlaments. Jus Publicum Bd 310</i>, Tübingen: Mohr Siebeck 2022, XXXII + 497 S, 119,00 €, ISBN 978-3-16-160990-9</b><br>Christoph Konrath | 169–173 |

# DER BETRIEB

1948 | 2023  
**75**  
JAHRE

# 11

Seite 593 – 656  
13. März 2023  
76. Jahrgang

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z12

## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter  
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger  
Prof. Dr. Franceska Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Caroline Herkströter/  
Corinna Beckers  
Die 7. MaRisk-Novelle:  
Integration von ESG-Risiken

### Standpunkte

Hans-Peter Löw  
Gender Pay Gap –  
Paukensschlag aus Erfurt?

## Betriebswirtschaft

Michael Olbrich/Christian Volkmar Bongers/Johannes Pampel/Arthur Arcer  
Zur fragwürdigen Zweckadäquanz der Prüfleitlinien zum Verpackungsgesetz 593

Jens Günther

Own Use in der Krise – Zur bilanziellen Beurteilung von Net Settlements  
in der Energiewirtschaft nach Ausbruch des Ukraine-Kriegs 597

## Steuerrecht

Michael Mayer/Roland Nonnenmacher  
Neues BMF-Schreiben mit Erleichterungen bei der Forschungszulage 601

Christoph Schmidt

Das zwischenstaatliche Vorabverständigungsverfahren im deutschen  
Steuerverfahrensrecht – Licht und Schatten des § 89a AO (Teil I) 604

Anrechnung ausländischer Quellensteuer (F. Becker) 610

Nullsteuersatz für Umsätze im Zusammenhang mit bestimmten  
Photovoltaikanlagen (BMF) 612

Steuerliche Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten  
im Fall des sog. Bondstripping (BFH) 617

## Wirtschaftsrecht

Caroline Meller-Hannich  
Der RefE für ein Verbandsklagenrichtlinienumsetzungsgesetz (VRUG) 628

Anspruch gegen Gesellschafter-Geschäftsführer auf Unterlassung  
der Einreichung unrichtiger Gesellschafterliste (M. Zenker) 635

Zur unzulässigen mittelbaren Beschränkung des Kündigungsrechts des  
Handelsvertreters durch finanzielle oder sonstige Nachteile (BGH) 636

## Arbeitsrecht

Peter Wehner/Beatrice Christin Hotze  
Auswirkungen des Boniverbots im StromPBG und im EWPBG auf die  
Vergütung von Vorständen, Geschäftsführern und Aufsichtsräten 643

Besonderheit in deutschen Häfen: Keine erlaubnispflichtige Arbeitnehmer-  
überlassung durch „Gesamthafenbetrieb“ (U. Tödtmann/C. von Erdmann) 649

Weist der Arbeitgeber eine geltende Ausschlussfrist nicht nach, kann dies  
zum Schadensersatz für verfallene Entgeltansprüche verpflichten (BAG) 650

Sozialplanabfindung – Erhöhungsbetrag für Schwerbehinderte –  
unzulässige Höchstbetragsregelung (BAG) 654

Im Abonnement enthalten:

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

Themenschwerpunkt  
„Literatur, Kunst und Recht“

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 5/2023

  
C.H. BECK

## Aus dem Inhalt

- H. Ludyga*  
Kunsthfreiheit und Antisemitismus 713
- H. Altmeyen*  
Der Anwalt: Engel oder Ekel? 718
- U. Fischer*  
Die Richterschaft im Romanwerk von Hans Fallada 723
- O. Weller*  
„I would prefer not to“ – eine Rechtsgeschichte  
von Herman Melvilles „Bartleby, the Scrivener“ 728
- S. Rinke*  
Ein deutscher Jurist und Gerechter unter den Völkern 732
- J. B. Nordemann / J. Waiblinger*  
Aktuelle Rechtsprechung im Urheberrecht 737
- BVerfG*  
Reichweite des postmortalen Persönlichkeitsrechts  
– Kohl-Protokolle I 755
- BGH*  
Berichterstattung über nicht prominenten Partner  
(Anm. L. Brost) 769
- BGH*  
Bericht in Asta-Zeitung unterfällt öffentlichem  
Recht – Pick-Up-Artists (Anm. C. Conrad) 775
- BGH*  
Gutgläubiger Erwerb bei gefälschter Zulassungs-  
bescheinigung Teil II (Anm. C.-H. Witt) 781

## Aus NJW-aktuell

Interview

Prozesse in  
Bildern

Forum

Musik im  
Hintergrund

Justiz

Zu langsame  
Verfahren

# 11/2023

9. März 2023  
76. Jahrgang S. 713–800  
www.njw.de



0150202311

# INHALT

## Themenschwerpunkt „Literatur, Kunst & Recht“

### Aufsätze

|   |     |
|---|-----|
| Hannes Ludyga<br><b>Kunsthfreiheit und Antisemitismus</b>   | 713 |
| Holger Altmeppen<br><b>Der Anwalt: Engel oder Ekel?</b>   | 718 |
| Ulrich Fischer<br><b>Die Richterschaft im Romanwerk von Hans Fallada – eine Skizze</b>                                | 723 |
| Oscar Weller<br><b>„I would prefer not to“ – eine Rechtsgeschichte von Herman Melvilles „Bartleby, the Scrivener“</b> | 728 |
| Stefan Rinke<br><b>Hans-Georg Calmeyer – ein deutscher Jurist und Gerechter unter den Völkern</b>                     | 732 |

### Bericht

|   |     |
|---|-----|
| Jan Bernd Nordemann / Julian Waiblinger<br><b>Aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung im Urheberrecht 2022</b> | 737 |
|---|-----|

### Buchbesprechungen

|   |     |
|---|-----|
| <b>Hachenburg / Krüger / Lahusen: „Wie eine Riesenwoge rauscht das Schicksal auf uns zu“</b> (Hermann Weber) • <b>Höfele: Carl Schmitt und die Literatur; Mehring: Kafkanien</b> (Hermann Weber) • <b>Fischer: Asbest</b> (Hermann Weber) • <b>Conrad / Grünewald / Kalscheuer / Milker: Handbuch Öffentlich-rechtliches Äußerungsrecht</b> (Christian Schertz) | 743 |
|---|-----|

### NJW-aktuell

|  |   |   |    |                                |    |
|--|---|---|----|--------------------------------|----|
| <b>Editorial</b><br><b>Medienregulierung an der Endmoräne</b> R. Schwartmann | 3 | <b>Interview</b><br><b>Prozesse in Bildern</b><br>M. Burkhardt                  | 12 | <b>Rubrikenmarkt</b>           | 25 |
| <b>Agenda</b>  | 6 | <b>Forum</b><br><b>Musikrauschen als öffentliche Wiedergabe?</b><br>V. Kraetzig | 17 | <b>web.report</b>              | 28 |
| <b>Tagungs-Tipp/Kolumne</b>  | 7 |   |    | <b>Stellenmarkt</b>            | 29 |
| <b>Gesetzgebung</b>  | 8 |   |    | <b>Beck'sche Zeitschriften</b> | 42 |
| <b>Rechtsprechung in Kürze</b>   | 8 | <b>Aus der Justiz</b><br><b>Zu langsame Verfahren</b><br>S. Rebehn              | 19 | <b>Buchhinweise</b>            | 44 |
| <b>Entscheidung der Woche</b>  | 9 |   |    | <b>Personalien</b>             | 46 |
|  |   |   |    | <b>Heftvorschau/Impressum</b>  | 48 |

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 08.12.22 – C-460/20  
**Pflicht zur Auslistung bei offensichtlich unrichtigem Inhalt – Google** 747

### Verfassungsgerichte

BVerfG 24.10.22 – 1 BvR 19/22  
**Reichweite des postmortalen Persönlichkeitsrechts – Kohl-Protokolle I** 755

BVerfG 24.10.22 – 1 BvR 110/22  
**Entschädigung bei Verletzung postmortalen Persönlichkeitsrechts – Kohl-Protokolle II** 757

BVerfG 10.11.22 – 1 BvR 1941/22  
**Prozessuale Waffengleichheit vor Erlass einer einstweiligen Verfügung** 759

### Zivilgerichte

BGH 01.09.22 – I ZR 108/20  
**Deckelung von durch Filesharing verursachten Abmahnkosten – Riptide II** 762

BGH 06.12.22 – VI ZR 237/21  
**Berichterstattung über nicht prominenten Partner (Anm. L. Brost)** 769

BGH 08.11.22 – VI ZR 65/21  
**Einordnung von Bericht in Asta-Zeitung unter öffentliches Recht – Pick-Up-Artists (Anm. C. Conrad)** 775

BGH 23.09.22 – V ZR 148/21  
**Gutgläubiger Erwerb bei Vorlage gefälschter Zulassungsbescheinigung Teil II (Anm. C.-H. Witt)** 781

BGH 30.11.22 – XII ZB 311/22  
**Vergütung des anwaltlichen Betreuers für Eigeninsolvenzantrag des Betreten** 785

OLG Düsseldorf 10.11.22 – 20 U 68/21  
**Kein Angebot einer Rechtsdienstleistung – „Ihr direkter Draht zur Chefredaktion“** 786

OLG Bremen 20.09.22 – 3 U 21/22  
**Signatur des Empfangsbekennnisses durch Mitarbeiterin** 788

KG 23.11.22 – 22 W 50/22  
**Beschwerde des Erben von GmbH-Gesellschafter gegen Notgeschäftsführung** 790

### Strafgerichte

BGH 01.11.22 – 6 StR 219/22  
**Unerreichbarkeit eines Zeugen nach mehrmonatiger internationaler Fahndung** 791

### Verwaltungsgerichte

VGH München 08.06.22 – 11 CS 22.926  
**Beseitigungsanordnung für Werbeschriftzug** 793

OVG Lüneburg 17.01.23 – 1 LA 20/22  
**Bauaufsichtliches Einschreiten gegen Steinbeete (Ls.)** 794

### Arbeitsgerichte

BAG 12.10.22 – 5 AZR 135/22  
**Darlegungs- und Beweislast bei Berufen auf Gleichbehandlungsgrundsatz** 795

### Sozialgerichte

BSG 01.06.22 – B 3 KS 3/21 R  
**Künstlersozialabgabe und Bagatelldgrenze – Design einer Anwaltswebseite** 798

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 5/2023

Miet- und Immobilienrecht  
Besorgnis von Räumungswiderstand

Familienrecht  
Corona-Hilfen im Unterhaltsrecht

Verkehrsrecht  
Unabwendbarkeit und Rücktritt der Betriebsgefahr

Baurecht  
Voraussetzungen einer Teilkündigung im VOB/B-Vertrag

Gesellschaftsrecht  
Die Abspaltung von Pensionsverbindlichkeiten

Arbeitsrecht  
Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes

Insolvenzrecht  
Rechtsfolgen bei Vorleistung vor Insolvenzeröffnung

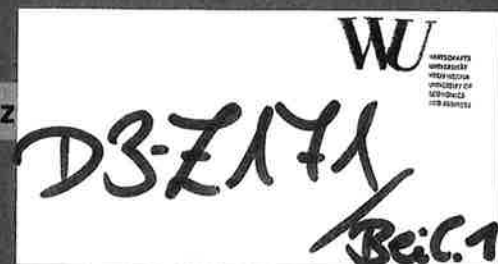
Strafrecht  
Prüfung einer Befangenheit wegen Vorbefassung

Verfahrens- und Kostenrecht  
Vorggerichtliche Kosten als Hauptforderung

Alle Rubriken  
Rechtsprechungsübersichten

# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z



## Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahms  
Michael Drasdo  
Dirk Figgner  
Martin Haußleiter  
Maximilian Heim  
Dieter Leuring  
Friederike Qualisser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Rudi Seckel  
Marc Steffen  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Besorgnis von Räumungswiderstand – Klage auf künftige Leistung 129  
Suizidgefahr beim krankhaft wohnungsfixierten Mieter als Härte 129

### Familienrecht

L.-S. Kindermann, Corona-Hilfen im Unterhaltsrecht 132  
Verwirkung von rückständigem Kindesunterhalt nach Titulierung 133

### Erbrecht

Keine Genehmigung nach § 1812 aF BGB bei Nachlassverwaltung 135  
Zulässige Errichtung eines Berliner Testaments in drei Urkunden 135

### Verkehrsrecht

D. Figgner/A. Beckmann, Unabwendbarkeit und Rücktritt der Betriebsgefahr 137  
Vorbeifahren an einem im Einsatz befindlichen Müllfahrzeug 139

### Baurecht

Voraussetzungen einer Teilkündigung im VOB/B-Vertrag 140  
Kein Gebietserhaltungsanspruch in Gemengelage 141

### Gesellschaftsrecht

F. Gröntgen, Die Abspaltung von Pensionsverbindlichkeiten 143  
Unterlassungsanspruch gegen Einreichung unrichtiger Gesellschafterliste 144

### Arbeitsrecht

Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes 146  
Schwangerschaft – Beginn des Kündigungsverbots 146

### Insolvenzrecht

K. Trams, Rechtsfolgen bei Vorleistung vor Insolvenzeröffnung 149  
Kein Erlöschen des Mandats nach Insolvenzeröffnung 151

### Strafrecht

Prüfung einer Befangenheit wegen Vorbefassung 152  
Besitz kinderpornografischer Inhalte – Richtervorlage 154

### Verfahrens- und Kostenrecht

N. Schneider, Vorergerichtliche Kosten als Hauptforderung 155  
Festsetzung der eigenen Terminsgebühr bei Terminvertretung 156

### Anwalt und Kanzlei

Kein Recht auf Beordnung eines Notanwalts 158  
Aufhebung einer Pkh-Beordnung 158



5/2023

9. März 2023



L 150202305



## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

|  |     |
|--|-----|
| Besorgnis von Räumungswiderstand – Klage auf künftige Leistung (BGH) . . . . .             | 129 |
| Suizidgefahr beim krankhaft wohnungsfixierten Mieter als Härte (BGH) . . . . .             | 129 |
| Nächtlicher Zugang avisierte Kündigung im Briefkasten? (LG Krefeld) . . . . .              | 130 |
| Klimagerät „auf dem Dach“ – Mehrheitswille genügt! (AG Bremen) . . . . .                   | 130 |
| Ein „Türöffner“-Beschluss zum Sondereigentum ist nichtig! (AG Bergisch-Gladbach) . . . . . | 131 |
| Wohnungseigentümers Aktivlegitimation – Nachbars Baugenehmigung (VG Ansbach) . . . . .     | 131 |
| Aktivlegitimation – Wohnungseigentümers Stellung in der „Tektur“ (VG Augsburg) . . . . .   | 131 |

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

|  |     |
|--|-----|
| <i>L.-S. Kindermann</i> , Corona-Hilfen im Unterhaltsrecht . . . . .                       | 132 |
| Verwirkung von rückständigem Kindesunterhalt nach Titulierung (OLG Braunschweig) . . . . . | 133 |
| Nutzungsentschädigung und Ehegatteninnengesellschaft (OLG Koblenz) . . . . .               | 134 |

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

|   |     |
|---|-----|
| Keine Genehmigung nach § 1812 aF BGB bei Nachlassverwaltung (BGH) . . . . .                 | 135 |
| Zulässige Errichtung eines Berliner Testaments in drei Urkunden (OLG Brandenburg) . . . . . | 135 |
| Keine Zehn-Jahres-Frist bei Wohnungsrecht von 80 % an Immobilie (OLG Naumburg) . . . . .    | 136 |

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgenger und Friederike Quaisser

|  |     |
|--|-----|
| <i>D. Figgenger / A. Beckmann</i> , Unabwendbarkeit und Rücktritt der Betriebsgefahr . . . . . | 137 |
| Verkehrsunfall nach „Wheelie“ eines Leichtkraftrades (OLG Hamm) . . . . .                      | 138 |
| Vorbeifahren an einem im Einsatz befindlichen Müllfahrzeug (OLG Celle) . . . . .               | 139 |

### Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

|   |     |
|---|-----|
| Voraussetzungen einer Teilkündigung im VOB/B-Vertrag (OLG Düsseldorf) . . . . .           | 140 |
| Klärung der Vorschusshöhe zur Mängelbeseitigung im Erstprozess (OLG Düsseldorf) . . . . . | 140 |
| Lieferung und Montage von Fenstern unterliegt Werkvertragsrecht (LG Karlsruhe) . . . . .  | 141 |
| Kein Gebietserhaltungsanspruch in Gemengelage (OVG Bautzen) . . . . .                     | 141 |
| Vorsprung der Außenwand ist kein privilegierter Vorbau (OVG Münster) . . . . .            | 142 |
| Höhere Firsthöhen allein begründen keine erdrückende Wirkung (VGH München) . . . . .      | 142 |

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

|   |     |
|---|-----|
| <i>F. Gröntgen</i> , Die Abspaltung von Pensionsverbindlichkeiten . . . . .             | 143 |
| Unterlassungsanspruch gegen Einreichung unrichtiger Gesellschafterliste (BGH) . . . . . | 144 |
| Einreichung neuer Gesellschafterliste von angeblichem Geschäftsführer (KG) . . . . .    | 145 |

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

Böswilliges Unterlassen anderweitigen Verdienstes (BAG) ..... 146  
 Schwangerschaft – Beginn des Kündigungsverbots (BAG) ..... 146  
 Darlegungs- und Beweislast beim Gleichbehandlungsgrundsatz (BAG) ..... 147  
 Ablehnung eines Vertragsschlusses wegen sexueller Orientierung (EuGH) ..... 148

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

K. Trams, Rechtsfolgen des § 103 II InsO bei Vorleistung vor Insolvenzeröffnung ..... 149  
 Inländische Zuständigkeit bei Eröffnungsantrag in Drittstaat (BGH) ..... 150  
 Kein Erlöschen des Mandats nach Insolvenzeröffnung (BGH) ..... 151

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

Prüfung einer Befangenheit wegen Vorbefassung (BVerfG) ..... 152  
 Untreue wegen überhöhter Zahlung an Betriebsrat (BGH) ..... 152  
 Unerreichbarkeit eines Auslandszeugen (BGH) ..... 153  
 Mitteilung über Verständigungsgespräche (BGH) ..... 153  
 Schuldgehalt der Tat eines Jugendlichen (BGH) ..... 154  
 Besitz kinderpornografischer Inhalte – Richtervorlage (AG Buchen) ..... 154

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

N. Schneider, Vorgerichtliche Kosten als Hauptforderung ..... 155  
 Festsetzung der eigenen Terminsgebühr bei Terminvertretung (OLG Bamberg) ..... 156  
 Einigungsgebühr bei Pkh-Erstreckung auf Mehrwertvergleich (LAG München) ..... 156  
 Kosten der terminsbedingt angeschafften Bahncard eines Zeugen (KG) ..... 157

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

Kein Recht auf Beiordnung eines Notanwalts (OLG Nürnberg) ..... 158  
 Aufhebung einer Pkh-Beiordnung (LSG Niedersachsen-Bremen) ..... 158  
 Verantwortende Person bei Übermittlung über das beA (BayObLG) ..... 159

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**

**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

Rechtsanwalt Tobias Freudenberg, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a.M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a.M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: njw@beck-frankfurt.de Internet: www.njw.de

**Redaktion:**

Rechtsanwältin Nathalie Demmer (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin Dr. Melanie Döge, LL.M. (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt Michael Dollmann (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Tobias Freudenberg (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin Antje Glinski (Anwalt

und Kanzlei); Rechtsanwältin Irina Huth (Familienrecht); Rechtsanwalt Dr. Andreas Kappus (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin Dr. Maria Naucke-Lömker (Erbrecht); Rechtsanwältin Dr. Susanne Reinemann (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt Prof. Dr. Achim Schunder (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin Dr. Monika Spiekermann (Baurecht); Rechtsanwalt Dr. Stephan Tausch (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: www.zitierportal.de

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der

Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

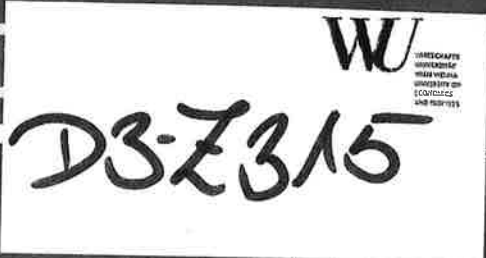
**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreise 2023:** Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



# ÖSTERREICHISCHE NOTARIALE ZEITUNG



155. JAHRGANG  
02  
2023

MONATSSCHRIFT FÜR NOTARIAT UND VERFAHREN AUSSER STREITSACHEN

Aus dem Inhalt:

---

## EDITORIAL

---

*Karl Stöger:*

Das Erbrecht unehelicher Kinder, die Anlassfallwirkung und 2 Ob 175/22g Seite 65

---

## BEITRÄGE

---

*Rudolf Welser:*

Postmortale Vaterschaftsfeststellung und Pflichtteilsverjährung – OGH entschied  
Gelehrtenstreit zu §§ 1487 aF, 1478 und 140 ABGB Seite 66

---

*Julian Isci:*

Die Bewertung von zurückbehaltenen Nutzungsrechten Seite 69

---

## RECHTSPRECHUNG

---

Zur Frage einer beträchtlichen Wertminderung als Hindernis für die Realteilung  
durch Begründung von Wohnungseigentum (*Ulfried Terlitza*) Seite 81

---

Einsichtnahme der Medien als „public watchdog“ in das Personenverzeichnis  
des Grundbuchs (*Ludwig Bittner/Karl Stöger*) Seite 84

---

Beginn der kurzen dreijährigen Verjährungsfrist nach § 1487a ABGB idF  
ErbRÄG 2015 (*Raimund Madl*) Seite 95

---

LEITUNG: Christian Rabl, Alexander Schopper, Alexander Winkler (Chefredakteur)

REDAKTION: Ludwig Bittner, Christian Koller, Elisabeth Lovrek, Gottfried Musger, Karl Stöger,  
Ulfried Terlitza, Martin Trenker, Rudolf Welser

BEIRAT: Irene Faber, Christoph Grabenwarter, Andreas Kletečka, Peter G. Mayr, Helmut Ofner,  
Manfred Umlauf, Wolfgang Zankl

# Inhalt

## Editorial

- Das Erbrecht unehelicher Kinder, die Anlassfallwirkung und 2 Ob 175/22 g ..... 65  
Karl Stöger

## Beiträge

- Postmortale Vaterschaftsfeststellung und Pflichtteilsverjährung – OGH entschied Gelehrtenstreit zu §§ 1487 aF, 1478 und 140 ABGB ..... 66  
Rudolf Welser

- Die Bewertung von zurückbehaltenen Nutzungsrechten ..... 69  
Julian Isci

## Rechtsprechung

### Grundbuch, Wohn- und Liegenschaftsrecht

- Keine Verbücherbarkeit von Freizeitwohnsitzverboten 76  
OGH 14. 7. 2022, 5 Ob 3/22k: §§ 473, 479 ABGB; § 9 GBG; §§ 1 ff TROG

- Erneut: Zur Dienstbarkeit der Unterlassung der Nutzung als Freizeitwohnsitz ..... 80  
OGH 28. 7. 2022, 5 Ob 112/22i: §§ 473, 479 ABGB; § 9 GBG; § 48 TROG 2016

- Zur Frage einer beträchtlichen Wertminderung als Hindernis für die Realteilung durch Begründung von Wohnungseigentum ..... 81  
OGH 12. 10. 2022, 5 Ob 114/22h: §§ 830, 843 ABGB; § 3 Abs 1 Z 3 WEG 2002; § 2 LBG  
Anmerkung von Ulfried Terlitza

- Einsichtnahme der Medien als „public watchdog“ in das Personenverzeichnis des Grundbuchs ..... 84  
OGH 5. 12. 2022, 5 Ob 178/22w: § 5 Abs 2 und 4, § 6 GUG; § 7 GBG; §§ 8, 22, 45, 48 AußStrG; Art 10 EMRK; Anh I VO (EU) 269/2014  
Anmerkung von Ludwig Bittner/Karl Stöger

### Erbrecht

- Nachvermächtnis: Sicherstellung, Zuständigkeit des Verlassenschaftsgerichts ..... 90  
OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 104/22s: §§ 604 bis 617, 652 ABGB; §§ 161 ff, 176 ff, 182 Abs 3 AußStrG; § 56 ZPO

- Beginn der kurzen dreijährigen Verjährungsfrist nach § 1487 a ABGB idF ErbRÄG 2015 ..... 95  
OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 174/22k: §§ 1487 a, 1503 Abs 7 Z 9 ABGB  
Anmerkung von Raimund Madl

- Verjährung des Pflichtteilsanspruchs bei postmortaler Abstammungsfeststellung ..... 99  
OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 175/22g: §§ 150, 1478 Satz 2, §§ 1487 aF, 1487 a, 1503 Abs 7 Z 9 ABGB

- Hinzu- und Anrechnung von (gemischten) Schenkungen im Pflichtteilsrecht ..... 107  
OGH 13. 12. 2022, 2 Ob 184/22f: § 781 Abs 1, § 938 ABGB

- Hinzu- und Anrechnung von Schenkungen im Pflichtteilsrecht ..... 109  
OGH 13. 12. 2022, 2 Ob 205/22v: §§ 781, 784 ABGB

- Verjährung des Anspruchs auf ein Pflegevermächtnis 114  
OGH 13. 12. 2022, 2 Ob 223/22s: §§ 677, 685, 765, 1487 a ABGB

- Zur Schenkung aus sittlicher Pflicht ..... 115  
OGH 13. 12. 2022, 2 Ob 224/22p: §§ 781, 784 ABGB

### Firmenbuch und Unternehmensrecht

- Auslegung der Formulierung „Recht auf Bestellung eines Geschäftsführers“ ..... 117  
OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 42/22b: §§ 15, 30b, 30c, 50 Abs 4 GmbHG

- Zur Anfechtbarkeit der Aufforderung, die Auflösung einer Gesellschaft zur Eintragung im Firmenbuch anzumelden ..... 119  
OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 179/22z: § 88 Abs 3 GmbHG

### Treuhand, Exekutions- und Insolvenzrecht

- Erteilung eines Depurierungsauftrags zur Verhinderung von Nachteilen des Verpflichteten bei Zivilteilung 120  
OGH 8. 9. 2022, 3 Ob 123/22t: §§ 352 ff EO

- „Schadenersatzanspruch“ iSd § 67 VersVG umfasst auch Ausgleichs-, Regress- und Bereicherungsansprüche ..... 123  
OGH 13. 9. 2022, 10 Ob 6/22p: § 1358 ABGB; § 67 VersVG

### Verfahren außer Streitsachen

- Zur Urkundenvorlage im Außerstreitverfahren ... 125  
OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 157/22k: § 35 AußStrG; §§ 301, 308, 319 ZPO

### Varia

- VfGH: „COVID-Kreditmoratorium“ war den kreditgebenden Kreditinstituten grundrechtlich zumutbar 128  
VfGH 13. 12. 2022, G 174/2022: § 2 2. COVID-19-Justizbegleitgesetz; Art 7 B-VG; Art 1 1. ZPEMRK; Art 5 StGG; Art 140 B-VG; § 35 AußStrG; §§ 301, 308, 319 ZPO

# NJW

# Neue Juristische Wochenschrift

WU  
DEUTSCHE  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z171

In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

## Aus dem Inhalt

- F. M. Wilke*  
Besonderheiten der Beschaffensvereinbarung  
im Kaufgewährleistungsrecht 633
- J. Kahl/F. Horn*  
Auslegung von Äußerungen in sozialen Netzwerken  
und Betreiberpflichten 639
- C. Röhner*  
Gleichheitsrechtliche Grenzen in sozialstaatlicher  
Leistungsgesetzgebung 646
- B. Niepmann/W. Kerscher*  
Die Entwicklung des Unterhaltsrechts 652
- P. Gola/C. Klug*  
Die Entwicklung des Datenschutzrechts 658
- EuGH*  
Verschwiegenheitspflicht von Rechtsanwälten 667
- BVerfG*  
Anhebung der Obergrenze für Parteienfinanzierung 672
- BGH*  
Unklare Regelung in Betriebsschließungsversicherung  
– Covid-19-Pandemie (Anm. C. Armbrüster) 684
- BGH*  
Pflicht des Fluggasts zur Einplanung eines Zeitpuffers  
am Flughafen (Anm. K. Tonner) 691
- BVerwG*  
Beweiswirkung eines elektronischen Empfangs-  
bekenntnisses (Anm. M. Möller) 703

  
C.H. BECK

## 10/2023

2. März 2023  
76. Jahrgang S. 633–712  
www.njw.de

## Aus NJW-aktuell

Interview

Justizreform  
in Israel

Forum

Verbraucherpreise  
und Verträge

Anwaltschaft

Tätigkeitsverbot  
in Sozietäten



0150202310

# INHALT

## Aufsätze

Felix M. Wilke

**Besonderheiten der Beschaffenheitsvereinbarung im Kaufgewährleistungsrecht** 633

Der Beschaffenheitsvereinbarung kam seit der Schuldrechtsreform in der höchstrichterlichen Rechtsprechung eine besondere Rolle zu. Der Beitrag fasst die diesbezüglichen Besonderheiten kritisch zusammen und untersucht, inwieweit sie auch nach Umgestaltung der Mangeldefinitionen ab dem 1.1.2022 bestehen.

Jonas Kahl / Franziskus Horn

**Auslegung von Äußerungen in sozialen Netzwerken und Betreiberpflichten** 639

Soziale Netzwerke legen Nutzerbeiträge aus, um sie unter ihre Verhaltensrichtlinien zu subsumieren und gegebenenfalls zu löschen. Der Beitrag beleuchtet unter anderem, welche äußerungsrechtlichen Anforderungen dabei konkret einzuhalten sind und ob die Betreiber möglicherweise nur eine eingeschränkte Pflicht trifft.

## Zur Rechtsprechung

Cara Röhner

**Gleichheitsrechtliche Grenzen in der sozialstaatlichen Leistungsgesetzgebung** 646

(ua EuGH NJW 2022, 2823; BVerfG NJW 2023, 37)

## Bericht

Birgit Niepmann / Wolfram Kerscher

**Die Entwicklung des Unterhaltsrechts seit Mitte 2022** 652

Peter Gola / Christoph Klug

**Die Entwicklung des Datenschutzrechts** 658

## Kanzlei & Mandat

Herbert Grziwotz

**Erwachsenenadoption - Wahlverwandtschaft mit Hindernissen** 663

## Buchbesprechungen

**Garber / Lugani: Die Brüssel IIb-Verordnung** (Martin Menne) 666

## NJW-aktuell

|   |   |   |    |                         |    |
|---|---|---|----|-------------------------|----|
| Editorial   | 3 | Interview   | 12 | Rubrikenmarkt           | 26 |
| <b>Bußgeldhaftung ohne Verschulden?</b><br>T. Wybitul |   | <b>Angriff auf die Justiz</b><br>C. Walter                        |    | web.report              | 28 |
| Agenda  | 6 | Forum   | 14 | Stellenmarkt            | 29 |
| Meldungen/Kolumne                                     | 7 | <b>Verbraucherpreisindizes auf neuer Basis</b> C.-M. Mai          |    | Beck'sche Zeitschriften | 42 |
| Gesetzgebung  | 8 | Aus der Anwaltschaft  | 17 | Buchhinweise            | 44 |
| Rechtsprechung in Kürze                               | 8 | <b>Tätigkeitsverbot in Sozietäten korrigiert</b> S. Göcken        |    | Veranstaltungshinweise  | 46 |
| Entscheidung der Woche                                | 9 | Ausbildung & Karriere   | 19 | Heftvorschau/Impressum  | 48 |
|   |   | <b>Die digitale Jurafakultät - Dogmatik</b> J. Griebel/M. Zwickel |    |                         |    |

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 08.12.22 – C-694/20  
**Verschwiegenheitspflicht von Rechtsanwälten** 667

### Verfassungsgerichte

BVerfG 24.01.23 – 2 BvF 2/18  
**Anhebung der absoluten Obergrenze für staatliche Parteienfinanzierung** 672

### Zivilgerichte

BGH 18.01.23 – IV ZR 465/21  
**Unklare Regelung in der Betriebsschließungsversicherung – Covid-19-Pandemie**  
(Anm. C. Armbrüster) 684

BGH 08.12.22 – III ZR 204/21  
**Pflicht des Fluggasts zur Einplanung eines Zeitpuffers am Flughafen** (Anm. K. Tonner) 691

BGH 14.11.22 – NotZ 1/22  
**Rechtsweg bei Überprüfung notarieller Pflichten nach dem Geldwäschegesetz** 694

KG 12.10.22 – 22 W 48/22  
**Wirtschaftliche Neugründung einer Gesellschaft** 697

OLG Stuttgart 13.10.22 – 20 W 16/22  
**Streitwert des Klagezulassungsverfahrens bei Ersatzanspruchsklage des Aktionärs** 698

### Strafgerichte

BGH 13.12.22 – 3 StR 372/22  
**Sexueller Übergriff durch „Stealthing“** 701

OLG Zweibrücken 09.01.23 – 1 OLG 2 Ss 37/22  
**Einziehung des Werts von Taterträgen beim Mietbetrug** 702

### Verwaltungsgerichte

BVerwG 19.09.22 – 9 B 2/22  
**Beweiswirkung eines elektronischen Empfangsbekenntnisses** (Anm. M. Möller) 703

BVerwG 31.08.22 – 6 A 9/20  
**Klageerweiterung beim unzuständigen Gericht als Klageänderung (Ls.)** 707

### Arbeitsgerichte

BAG 22.09.22 – 8 AZR 4/21  
**Verletzung der Hinweispflicht des Arbeitgebers auf Ausschlussfrist** 708

### Sozialgerichte

BSG 07.04.22 – B 3 KR 16/20 R  
**Lückenhafte Arbeitsunfähigkeitsfeststellung** 711

## Jetzt online: Zeitschrift für Rechtspolitik (ZRP) Heft 2/2023

**Editorial**  
**Prozeduralisierungsgebot bei der Parteienfinanzierung**  
H. Merten

**Themen der Zeit**  
**Gesundheitsdatennutzungsgesetz**  
U. M. Gassner

**Umwandlungssperre bei Gesellschaft mit gebundenem Vermögen** C. Behme

**Der Notar als Pflichtteilsstaatsanwalt?**  
H. Grziwotz

**Anhebung Zuständigkeitsstreitwert bei Amtsgerichten?**  
J. Wittschier

**Mandatsträgerbestechung neu regeln?**  
M. Kubiciel

**Dokumentation der Hauptverhandlung aus Strafverteidigersicht** C. Nickolaus

**Wahlrecht – Kappungsmodell als Systemänderung oder -bruch?** H. Lang

**Verbot der Altersdiskriminierung im Grundgesetz?**  
M. Payandeh

**Zwischenruf**  
**Entkriminalisierung des „Containers“**  
O. Hohmann

D3-Z41

# StuB

5

10.3.2023

[www.nwb.de](http://www.nwb.de)

► **StuB Livefeed**  
Tagesaktuelle Nachrichten und  
mehr: <https://livefeed.nwb.de>

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 193 Änderungen bei der Registerfallbesteuerung durch das JStG 2022  
Prof. Dr. Siegfried Grotherr
- 198 Der Richtlinienvorschlag zur DAC8: Die Europäische Kommission schlägt Mindestsanktionen vor  
StB Dr. Andreas S. Bolik, StB Dr. Florian S. Zawodsky und Rico Zischka, M.A.
- 203 Reformvorschlag der EU zur Mehrwertsteuer  
StB Robert C. Prätzler
- 209 DRSC schlägt Konkretisierungen insbesondere bei der Kapitalflussrechnung vor  
Prof. Dr. Stefan Müller und Dr. Jens Reinke
- 215 Ausweis der Abschöpfung von Zufallsgewinnen (Überschusserlösen) im Abschluss eines Stromerzeugungsanlagenbetreibers  
WP/StB Tjark Eickhoff, WP/StB Richard Salzer und WP/StB Ingo Gerlach
- 217 Enforcement: BaFin-Prüfungsschwerpunkt 2023 für die Rechnungslegung  
Dipl.-Ök. Daniel Schubert

## PRAXISFÄLLE

- 223 Anschaffungskostenprinzip bei der Kapitalherabsetzung einer Fremdwährungs-Tochter  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

## AKTUELL BERATEN

- 224 Zuordnung zum Unternehmensvermögen: Weitere Konkretisierung durch den BFH  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 227 Steuerfreiheit der Vorteile des Arbeitnehmers aus der Nutzung eines betrieblichen Telekommunikationsgeräts
- 227 Tatsächliche Durchführung eines Gewinnabführungsvertrags

## HERAUSGEBER:

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach





# StuB

## STEUER- UND BILANZPRAXIS

- 193 **Änderungen bei der Registerfallbesteuerung durch das JStG 2022**  
Zur neuen beschränkten Steuerpflicht von Rechte-  
überlassungen und -übertragungen  
Prof. Dr. Siegfried Grotherr
- 198 **Der Richtlinienvorschlag zur DAC8: Die Europäische  
Kommission schlägt Mindestsanktionen vor**  
Ein Überblick  
StB Dr. Andreas S. Bolik, StB Dr. Florian S. Zawodsky und Rico Zischka, M.A.
- 203 **Reformvorschlag der EU zur Mehrwertsteuer**  
VAT in the Digital Age  
StB Robert C. Prätzler
- 209 **DRSC schlägt Konkretisierungen insbesondere  
bei der Kapitalflussrechnung vor**  
E-DRÄS 13 zur Stellungnahme veröffentlicht  
Prof. Dr. Stefan Müller und Dr. Jens Reinke
- 215 **Ausweis der Abschöpfung von Zufallsgewinnen  
(Überschusserlösen) im Abschluss eines Strom-  
erzeugungsanlagenbetreibers**  
Ein Überblick nach HGB  
WP/StB Tjark Eickhoff, WP/StB Richard Salzer und WP/StB Ingo Gerlach
- 217 **Enforcement: BaFin-Prüfungsschwerpunkt 2023 für  
die Rechnungslegung**  
Aktueller BaFin-Prüfungsschwerpunkt sowie sonstige  
Hinweise im Kontext der nationalen und internatio-  
nalen Vorgaben  
Dipl.-Ök. Daniel Schubert
- 226 Zur Berücksichtigung von AfA auf nachträgliche An-  
schaffungskosten eines Pkw-Tiefgaragenstellplatzes  
bei vorheriger Inanspruchnahme von Denkmal-AfA
- 227 Geänderte Programmablaufpläne für den Lohnsteuer-  
abzug 2023
- 227 Steuerfreiheit der Vorteile des Arbeitnehmers aus der  
Nutzung eines betrieblichen Telekommunikations-  
geräts
- 227 Tatsächliche Durchführung eines Gewinnabführungs-  
vertrags
- 228 Körperschaftsteuerrechtliche Organschaft im Fall der  
Insolvenz
- 228 Aufspaltungsbedingter Übertragungsgewinn ist  
Organträgerin zuzurechnen
- 229 Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung nach § 8 Nr. 4  
GewStG bei sog. Drittanstellung von Geschäftsführern
- 229 Vorläufige Festsetzung (§ 165 Abs. 1 AO) des Gewerbe-  
steuermessbetrags
- 230 EuGH-Vorlage zur Besteuerung von Gutscheinen
- 230 Vorabentscheidungsersuchen zum Direktanspruch
- 231 Übertragung eines vor dem 1.1.2019 ausgestellten  
Gutscheins über eine elektronische Dienstleistung  
in einer Leistungskette
- 231 Zur Umsatzbesteuerung der Wärmeabgabe aus einer  
Biogas-Anlage
- 232 Zur Verfassungsmäßigkeit von Säumniszuschlägen und  
Duldungsanspruchnahme des Kontoinhabers im Fall  
einer Kontoleihe
- 232 Zweckbetriebsvoraussetzungen beim Verkauf von  
Hilfsmitteln für Blinde
- 232 Rückstellungsreport 2022 – Druckfehlerhinweis

## PRAXISFÄLLE

- 223 **Anschaffungskostenprinzip bei der Kapital-  
herabsetzung einer Fremdwährungs-Tochter**  
WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach


## AKTUELL BERATEN

- 224 **Zuordnung zum Unternehmensvermögen:  
Weitere Konkretisierung durch den BFH**  
StB Michael Seifert

## KURZNACHRICHTEN

- 226 Vermietung und Verpachtung – Zurechnung der  
Einkünfte – Quotennießbrauch an einem Gesell-  
schaftsanteil

 **Literatur**

 **Audio**

 **Experten-Blog**

 **Video**

Herausgeber: WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach

# ÖGZ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DS-ZM2

Das Magazin des Österreichischen Städtebundes

3/2023

SCHWERPUNKT SOZIALES

## Jugend, Pflege, Wohnen

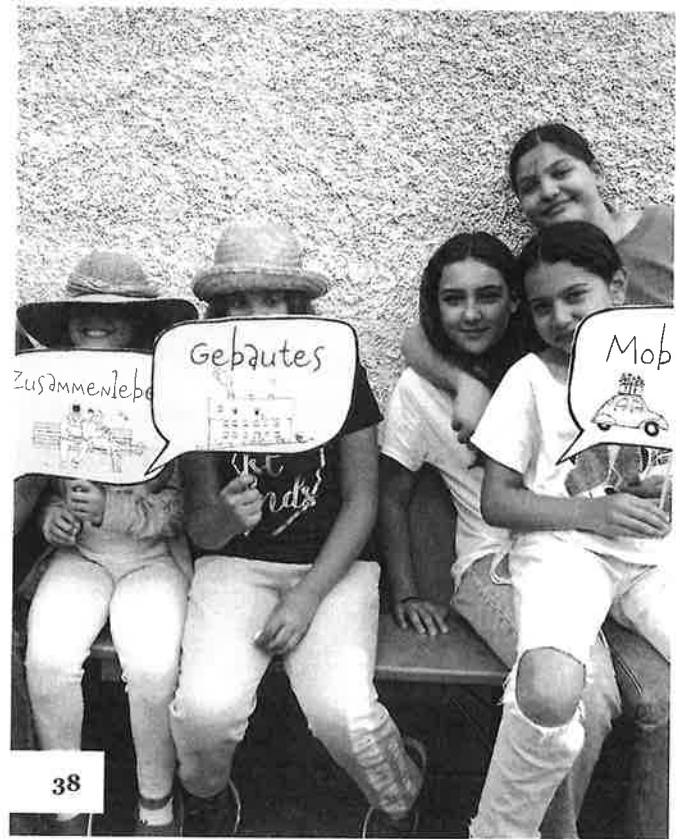
Österreichische Post AG MZ 172041/2023 M. Österreichischer Städtebund/Rathaus, 1082 Wien

Bohmann Druck- und Verlag Gesellschaft m.b.H.  
Redaktion ÖGZ, Rechte Wienzeile 31/Top 1, 1040 Wien

Wirtschaftsuniversität Wien  
UB-Zeitschriftenmanagement UB - Zeitschriftenmanagement  
Weilhandelsplatz 10bj. L (C)  
1020 Wien



31



38

## Schwerpunkt Soziales

- |    |   |    |   |    |   |
|----|---|----|---|----|---|
| 12 | TU Wien<br>Finanzwissenschaft und<br>Infrastrukturpolitik                             | 26 | Leoben<br>Gesundheit und Vitalität                | 36 | Finanzbildung<br>Der Finanzführerschein             |
| 16 | Soziale Faktoren<br>Lernen aus der Pandemie   | 28 | Kapfenberg<br>Barrierefreiheit<br>Demenzstrategie | 38 | Bludenz<br>Wohnen: leistbar und klimafit            |
| 18 | Gemeinwesen<br>community work's   | 30 | Wels<br>Wohnprojekt Fam.Be.Wo                     | 40 | Deutschland<br>Gesundheitskiosk                     |
| 20 | Graz<br>Beratungscafé<br>Kinder- & Jugendstadt<br>Familienstudie<br>Pflegedrehscheibe | 31 | Wien<br>Sozialmonitoring<br>wienwork              | 42 | KDZ<br>Pflegefiananzierung<br>Umlagen an die Länder |
|    |   | 34 | Bregenz<br>Lobby – für deinen Lehrberuf           |    |   |

## Magazin

- |    |   |    |   |                           |    |
|----|---|----|---|---------------------------|----|
| 46 | SORA<br>Demokratiemonitor                                 | 54 | Kommunale Pionierin<br>Bezirksvorsteherin Maria Franc             | Aktuelles aus den Städten | 6  |
| 48 | KlimaSERIE<br>Klimabäume für die Stadt                    | 56 | network.fair.data<br>Datenschutz, der verbindet                   | Finanzen                  | 62 |
| 51 | Fachausschüsse<br>Facility Management<br>Soziales, Märkte | 57 | Recht<br>Erstauskunft, Kartellverstöße<br>Nachhaltige Beschaffung | Literatur                 | 64 |
|    |   |    |   | Zu guter Letzt            | 66 |
|    |   |    |   | Vorschau                  | 67 |
|    |   |    |   | Impressum                 | 67 |

**53 EDITORIAL**

**55 WISSENSCHAFT**

**59 IMPRESSUM**

**74 INTERNA**

**75 PERSONALIA**

**76 ENTSCHEIDUNGEN**

76 Entscheidungsübersicht

77 Zivilsache Nr. 4

79 Strafsache Nr. 5

81 Verwaltungsrecht Nr. 6

**82 REZENSIONEN**

**U3 VERANSTALTUNGSKALENDER**

EDITORIAL

**Fortentwicklung**

VON SABINE MATEJKA | SEITE 53

WISSENSCHAFT

**Qualitätssicherung in der Justiz erfordert Para-  
digmenwechsel in der richterlichen Fortbildung**

VON SABINE GOSCH-PLÖCKINGER UND KLAUS-DIETER GOSCH | SEITE 55

**Die qualitative und quantitative Konkretisierung**

VON REINHARD HINGER | SEITE 60

**Der Gerichtliche Vergleich nach der  
ZVN 2022 – Protokollierung und Gebühren**

VON MARTIN TRENKER UND ANTONIA WERNER | SEITE 62

**Einbringung, Rückersatz und Stundung von  
Geldstrafen zur Erwirkung einer Unterlassung  
(§ 355 Abs 1 EO) nach der ZVN 2022 (Teil 1)**

VON MARTIN LUTSCHOUNIG | SEITE 68

**Schmerzensgeldsätze in Österreich**

VON FRANZ HARTL | SEITE 73

**WM****WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN****Zeitschrift  
für Wirtschafts-  
und Bankrecht****9**4. März 2023  
77. Jahrgang  
Seiten 405-452**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS**DB-Z 187****Redaktion:**Rechtsanwalt  
Dr. Christopher Kienle,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Dr. Andreas Lange,  
Frankfurt a. M.Prof. Dr. Tobias Lettl,  
PotsdamRechtsanwalt  
Dr. Helmut Merkel,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwalt  
Arne Wittig,  
Frankfurt a. M.**Redaktionsbeirat:**Rechtsanwalt  
Thorsten Höche,  
BerlinProf. Dr. Jens-Hinrich Binder,  
TübingenVizepräsident des BGH  
Prof. Dr. Jürgen Ellenberger,  
KarlsruheRechtsanwältin  
Dr. Anna Heidelbach,  
Frankfurt a. M.Rechtsanwältin  
Dr. Karen Kuder,  
Frankfurt a. M.Richterin am BGH  
Ilse Lohmann,  
KarlsruheProf. Dr. Peter O. Mülbert,  
Mainz**WERTPAPIER-  
MITTEILUNGEN  
TEIL IV****AUS DEM INHALT:**

Seite 405

Dr. Christian Grüneberg, Richter am BGH, Karlsruhe  
Aktuelle Rechtsprechung des XI. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs  
zum Bank- und Kapitalmarktrecht  
– Teil II –

Seite 412

Rechtsanwalt Arne Wittig, Frankfurt a. M.  
Digitales Geld – Gegenwärtige und künftige Regulierung von E-Geld  
und E-Geld-Token nach ZAG und MiCAR

Seite 422

BGH, 17.1.2023 – VI ZR 203/22  
Keine anspruchsmindernde Zurechnung des Mitverschuldens des  
Halters und Sicherungsgebers bei einem Verkehrsunfall auf den  
Schadensersatzanspruch aus § 823 Abs. 1 BGB wegen Verletzung des  
Sicherungseigentums; zu einem möglichen Ausgleichsanspruch des  
Schädigers gemäß § 426 BGB gegen den Sicherungsgeber, der im  
Weg der (Hilfs-)Widerklage geltend gemacht werden kann, wenn der  
Halter (Sicherungsgeber; ähnlich: Leasingnehmer) in Prozessstand-  
schaft für den nicht-haltenden Eigentümer (Sicherungsnehmer, ähn-  
lich: Leasinggeber) dessen deliktische Ansprüche wegen Verletzung  
des Eigentums geltend macht und aufgrund einer Ermächtigung des  
Eigentümers Zahlung an sich selbst verlangt

Seite 429

BVerfG, 6.12.2022 – 2 BvL 29/14  
Feststellung der Verfassungswidrigkeit weiterer Übergangsregelung  
vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im Jahressteuer-  
gesetz im Nachgang zum Beschluss vom 24. November 2022 (WM  
2023, 332)

Seite 434

BGH, 17.1.2023 – II ZR 76/21  
Ausschluss eines BGB-Gesellschafters von der Abstimmung über die  
Kündigung eines Vertrags, wenn der Beschluss darauf abzielt, das  
Verhalten des Gesellschafters zu missbilligen; zur Beteiligung des  
einem Stimmverbot unterliegenden Gesellschafters an der Willensbil-  
dung der Gesellschaft

## Inhaltsverzeichnis

### Beiträge

- Dr. Christian Grüneberg, Richter am BGH, Karlsruhe  
Aktuelle Rechtsprechung des XI. Zivilsenats des Bundesgerichtshofs zum Bank- und Kapitalmarktrecht  
– Teil II – 405
- Rechtsanwalt Arne Wittig, Frankfurt a. M.  
Digitales Geld – Gegenwärtige und künftige Regulierung von E-Geld und E-Geld-Token nach ZAG und MiCAR 412

### Rechtsprechung

#### Bankrecht, Kapitalmarktrecht und Finanzdienstleistungsrecht

- Bundesgerichtshof 25.1.2023 IV ZR 133/21\* Zu den Voraussetzungen, unter denen ein Dritter seinen Schadensersatzanspruch unmittelbar auch gegen den Versicherer geltend machen kann (§ 115 VVG) 419
- Bundesgerichtshof 17.1.2023 VI ZR 203/22\* Keine anspruchsmindernde Zurechnung des Mitverschuldens des Halters und Sicherungsgebers bei einem Verkehrsunfall auf den Schadensersatzanspruch aus § 823 Abs. 1 BGB wegen Verletzung des Sicherungseigentums; zu einem möglichen Ausgleichsanspruch des Schädigers gemäß § 426 BGB gegen den Sicherungsgeber, der im Weg der (Hilfs-)Widerklage geltend gemacht werden kann, wenn der Halter (Sicherungsgeber; ähnlich: Leasingnehmer) in Prozessstandschaft für den nicht-haltenden Eigentümer (Sicherungsnehmer, ähnlich: Leasinggeber) dessen deliktische Ansprüche wegen Verletzung des Eigentums geltend macht und aufgrund einer Ermächtigung des Eigentümers Zahlung an sich selbst verlangt 422

#### Gesellschaftsrecht

- Bundesverfassungsgericht 6.12.2022 2 BvL 29/14 Feststellung der Verfassungswidrigkeit weiterer Übergangsregelung vom Anrechnungs- zum Halbeinkünfteverfahren im Jahressteuergesetz im Nachgang zum Beschluss vom 24. November 2022 (WM 2023, 332) 429
- Bundesgerichtshof 17.1.2023 II ZR 76/21\* Ausschluss eines BGB-Gesellschafters von der Abstimmung über die Kündigung eines Vertrags, wenn der Beschluss darauf abzielt, das Verhalten des Gesellschafters zu missbilligen; zur Beteiligung des einem Stimmverbot unterliegenden Gesellschafters an der Willensbildung der Gesellschaft 434
- Bundesgerichtshof 31.1.2023 II ZR 144/21 Zur Durchsetzbarkeit des Anspruchs einer Partei gegen ihr Mitglied auf Zahlung eines Teils seiner Aufwandsentschädigung als Sonderbeitrag 437



#### Insolvenzrecht und Zwangsvollstreckung

- Bundesgerichtshof 13.1.2023 I ZB 33/22 Zur entsprechenden Anwendung der §§ 110 ff. ZPO über die Verpflichtung zur Leistung einer Prozesskostensicherheit in Verfahren auf Vollstreckbarerklärung von Schiedssprüchen nach dem seit dem 1.1.1998 geltenden Verfahrensrecht, auch in Bezug auf die Privilegierung des Widerklägers gemäß § 110 Abs. 2 Nr. 4 ZPO 443

Zur Berechtigung eines registrierten Inkassodienstleisters, der den Vermieter wegen eines Verstoßes gegen die Vorschriften über die Begrenzung der Miethöhe auf Rückerstattung zu viel gezahlter Miete in Anspruch nimmt, den Vermieter aufzufordern, künftig nicht mehr die als überhöht gerügte Miete zu verlangen; zur Anwendung des § 312j Abs. 4 BGB bei einem Vertrag eines Verbrauchers mit einem Inkassodienstleister im elektronischen Rechtsverkehr, wenn das vereinbarte Entgelt nur im Erfolgsfall geschuldet wird und darin besteht, dass der Beitreibende an dem möglichen Erfolg einer Forderungsrealisierung beteiligt wird

## Bücherschau

Friedrich Graf von Westphalen Die Bankgarantie im internationalen Handelsverkehr, 452  
5. überarbeitete und erweiterte Aufl.  
Rezensent: Rechtsanwalt Klaus Vorpeil, Mainz



www.dzlive.de/retailbankentag23

## 21. Retail-Bankentag der Börsen-Zeitung

8. Mai 2023 Informationen: Tel. +49 69 2732 567

Die mit **◆** gekennzeichneten Entscheidungen des BGH sind zum Abdruck in der amtlichen Sammlung vorgesehen.

Nicht amtliche Leitsätze zu Entscheidungen des BGH sind kursiv gesetzt. Leitsätze zu Entscheidungen der Instanzgerichte sind überwiegend durch den Einsender oder die Redaktion verfasst.

Die mit einem \* gekennzeichneten Entscheidungen sind zur Veröffentlichung und Besprechung in den Entscheidungsanmerkungen zum Wirtschafts- und Bankrecht (WuB) vorgesehen.

Nur soweit der Redaktion bis zur Drucklegung die Rechtskraft einer instanzgerichtlichen Entscheidung mitgeteilt worden ist, wird dies im Anschluss an das Aktenzeichen vermerkt. Ein fehlender Rechtskrafthinweis muss daher nicht bedeuten, dass die Entscheidung nicht rechtskräftig geworden ist.

Redaktion: Rechtsanwalt Dr. Christopher Kienle, Frankfurt a. M.; Professor Dr. Tobias Lettl, LL.M. (EUR), Universität Potsdam; Rechtsanwalt Dr. Helmut Merkel, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Arne Wittig, Frankfurt a. M.; Rechtsanwalt Dr. Andreas Lange, Frankfurt a. M. (presserechtlich verantwortlicher Redakteur)

Redaktionsbeirat: Rechtsanwalt Thorsten Höche, Chefsyndikus des Bundesverbandes deutscher Banken e. V., Berlin (Vorsitzender); Professor Dr. Jens-Hinrich Binder, LL.M. (London), Eberhard Karls Universität Tübingen; Vizepräsident des Bundesgerichtshofs Professor Dr. Jürgen Ellenberger, Karlsruhe; Rechtsanwältin Dr. Anna Heidelbach, Leiterin der Rechtsabteilung der DZ-Bank AG, Frankfurt a. M.; Rechtsanwältin Dr. Karen Kuder, Mitglied der Geschäftsleitung DWS Group GmbH & Co KGaA, Frankfurt a. M.; Ilse Lohmann, Richterin am Bundesgerichtshof, Karlsruhe; Professor Dr. Peter O. Mülberr, Direktor des Instituts für Internationales Recht des Spar-, Giro- und Kreditwesens an der Johannes Gutenberg-Universität Mainz

Verlag: Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Keppeler, Lehmann GmbH & Co. KG, Postfach 11 09 32, 60044 Frankfurt a. M.; Düsseldorf Straße 16, 60329 Frankfurt a. M.; Geschäftsführung: Mirjam Pütz (Vorsitzende), Axel Harms, Torsten Ulrich  
Redaktionsleiter: Dr. Andreas Lange (0 69) 27 32-164, E-Mail: a.lange@wmrecht.de; Lektorat: Sandra Emmerich (0 69) 27 32-172, E-Mail: s.emmerich@wmrecht.de, Petra Schupp (0 69) 27 32-197, E-Mail: p.schupp@wmrecht.de; Redaktionsassistentin: Sylvia Mahler (0 69) 27 32-188, E-Mail: s.mahler@wmrecht.de  
Anzeigen: Stephan Mänecke (069) 27 32-567, E-Mail: s.maenecke@wmrecht.de; Vertrieb/Nachbestellungen: (0 69) 27 32-142, Telefax (0 69) 23 26 85, E-Mail: vertrieb@wmgruppe.de

Satz: mediaTEXT Jena GmbH, Richard-Sorge-Straße 6a/b, 07747 Jena, E-Mail: info@mediatext.de

Druck: Offsetdruckerei E. Sauerland GmbH, Am Spitalacker 1, 63571 Gelnhausen, Telefon (0 60 51) 5 38 38-10

Bei Einzelbezug des Teils IV der WERTPAPIER-MITTEILUNGEN beträgt der Abonnementpreis monatlich € 139,90 (inkl. MwSt. und 3 Online-Nutzern) + € 8,95 Versandkostenzuschlag (inkl. MwSt.). Auslandsbezug ohne Mehrwertsteuer + € 10,10 Versandkostenzuschlag.

Im Preis inbegriffen sind die jährlichen zwei Einbanddecken.

Bei Nichtbelieferung infolge höherer Gewalt oder infolge von Arbeitskämpfen bestehen keine Ansprüche gegen den Verlag.

Abbestellungen nur zum Quartalsende bei dreiwöchiger Kündigungsfrist.

©2023 Herausbergemeinschaft WERTPAPIER-MITTEILUNGEN, Frankfurt am Main – ISSN 0342-6971

**Urheber- und Verlagsrechte:** Das Werk einschließlich aller seiner Teile ist urheberrechtlich geschützt. Urheberschutz besteht auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und deren Leitsätze, soweit sie vom Einsender oder der Redaktion erarbeitet oder redigiert worden sind. Jede Verwertung außerhalb der Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung unzulässig und strafbar. Dies gilt insbesondere für Vervielfältigungen, Übersetzungen, Mikroverfilmungen und die Einspeicherung und Verarbeitung in elektronischen Systemen.

**Manuskripte:** Die Übersendung eines Manuskripts beinhaltet die Erklärung, dass der Verfasser den Beitrag oder einen Beitrag mit gleichem Gegenstand nicht zeitnah anderweitig anbietet. Für unverlangt eingereichte Manuskripte übernehmen Verlag und Redaktion keine Haftung. Mit der Annahme zur Veröffentlichung erwirbt der Verlag vom Verfasser alle Rechte, insbesondere das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts und die Befugnis zur Einspeicherung in eine Datenbank sowie das Recht zur weiteren Vervielfältigung zu gewerblichen Zwecken im Wege eines photomechanischen oder eines anderen Verfahrens.

**Hinweise für Autoren** unter [www.wertpapiermitteilungen.de](http://www.wertpapiermitteilungen.de)

## WERTPAPIER-MITTEILUNGEN Teil IV

Praxis des  
Internationalen  
Privat- und  
Verfahrensrechts

## IPRax

## Herausgegeben von

Prof. Dr. Christine Budzikiewicz  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult.  
Dieter Henrich  
Prof. Dr. Dr. h.c. Burkhard Hess  
Prof. Dr. Bernd von Hoffmann (†)  
Prof. Dr. Stefan Huber  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Erik Jayme  
Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Herbert Kronke  
Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Prof. Dr. Karsten Thorn

## Schriftleitung:

Prof. Dr. Dr. h.c. Heinz-Peter Mansel  
Institut für internationales und  
ausländisches Privatrecht  
der Universität zu Köln  
Albertus-Magnus-Platz  
D-50923 Köln

## Beirat:

Dr. Thomas Försterling  
Rechtsanwalt  
Prof. Dr. Dr. h.c. Reinhold Geimer  
Dr. Rainer Hüßtege  
Vors. Richter am OLG a.D.  
Prof. Dr. Jörg Pirrung (†)  
Richter am EuG i.R.  
Dr. Dietrich Schefold  
Rechtsanwalt

IPRax  
digital

- IPRax online  
abrufbar
- mobile App
- Festschriften
- Selbststudium  
nach FAO § 15

IPRax  
online

- juris  
Internationales  
Privatrecht

www. iprax.de

## Abhandlungen

*H.-P. Mansel/K. Thorn/R. Wagner:*  
Europäisches Kollisionsrecht 2022:  
Bewegung im internationalen  
Familienrecht 109

## Entscheidungsrezensionen

*N. Elsner/H. Deters:* Postzustellung  
im Parteibetrieb nach der  
EuZustVO – das Gericht als  
Übermittlungsstelle  
(OLG Frankfurt, S. 176) 146

*S. Schwemmer:* Deliktische Direkt-  
ansprüche der Gläubiger einer  
insolventen Einzelgesellschaft gegen  
die ausländische Großmutter-  
gesellschaft  
(EuGH, Rs. C- 498/20, S. 177) 149

*A. Kronenberg:* Unliebsames  
Eingriffsrecht und tatsächliche  
Unmöglichkeit  
(OLG München, S. 182) 155

*C. Thomale/C. Lukas:*  
Die scheinbritische  
Einpersonen-Limited  
(OLG München, S. 186) **FAO § 15** 162

*M. Brinkmann:* Im Ausland  
erteilte Restschuldbefreiung und  
späteres Erkenntnisverfahren im  
Inland: Rechtskraft sticht  
Wirkungserstreckung!  
(OLG Düsseldorf, S. 188) 169

*M. Andrae:* Änderung oder  
Einstellung der Vollstreckung einer  
Entscheidung nach Art. 12 HKÜ?  
(OLG Hamm, S. 192) 172

## Rezensierte Entscheidungen

(s. Seite III) 176

## Rechtsprechungsübersicht

(s. Seite III) 197

## Blick in das Ausland

*J. Oster:* Gefällt Facebook nicht:  
Die Zähmung eines Datenriesen  
durch Internationales Datenschutz-  
Privatrecht 198

Mitteilungen 206

Internationale Abkommen 210

Schrifttumshinweise 211

Neueste Informationen II, IV ff.



# Inhaltsverzeichnis

## Rezensierte Entscheidungen

|    |                |            |                      |   |     |
|----|----------------|------------|----------------------|---|-----|
| 13 | OLG Frankfurt  | 3.11.2021  | 6 W 95/21            | Postzustellung im Parteibetrieb nach der EuZustVO – das Gericht als Übermittlungsstelle [N. <i>Elsner/H. Deters</i> , S. 146]                               | 176 |
| 14 | EuGH           | 10. 3.2022 | Rs. C-498/20         | Deliktische Direktansprüche der Gläubiger einer insolventen Einzelgesellschaft gegen die ausländische Großmuttergesellschaft [S. <i>Schwenmer</i> , S. 149] | 177 |
| 15 | OLG München    | 24. 6.2020 | 20 U 6415/19         | Unliebsames Eingriffsrecht und tatsächliche Unmöglichkeit [A. <i>Kronenberg</i> , S. 155]   | 182 |
| 16 | OLG München    | 5. 8.2021  | 29 U 2411/21<br>Kart | Die scheinbritische Einpersonen-Limited [C. <i>Thomale/C. Lukas</i> , S. 162]   | 186 |
| 17 | OLG Düsseldorf | 16. 2.2022 | 18 U 4/21            | Im Ausland erteilte Restschuldbefreiung und späteres Erkenntnisverfahren im Inland: Rechtskraft sticht Wirkungserstreckung! [M. <i>Brinkmann</i> , S. 169]  | 188 |
| 18 | OLG Hamm       | 13. 7.2021 | 11 UF 71/21          | Änderung oder Einstellung der Vollstreckung einer Entscheidung nach Art. 12 HKÜ? [M. <i>Andrae</i> , S. 172]  | 192 |

## Rechtsprechungsübersicht

|    |                 |            |            |   |     |
|----|-----------------|------------|------------|---|-----|
| 19 | OLG Brandenburg | 18. 1.2022 | 7 W 117/21 | Zur Durchbrechung der Abstammungsvermutung einer ausländischen Rechtsordnung (E. <i>Jayme</i> ) | 197 |
|----|-----------------|------------|------------|---|-----|

## Mitteilungen

|   |     |
|---|-----|
| S. <i>Grundmann/C. Nóbrega</i> : Tradition und Globalisierung – Erfahrungen aus den Ländern portugiesischer Sprache, insbes. in Afrika – Jahrestagung der Deutsch-Lusitanischen Juristenvereinigung in Lissabon am 16. und 17. September 2022 | 206 |
| P. <i>Darazs/V. Habrich/M. Petersen Weiner</i> : Auf dem Weg zu einer weltweiten Rechtskonsistenz? Haager Akademie für Internationales Recht 2022 (Sommerkurs)  | 208 |

## Vorschau auf die kommenden Hefte

### Abhandlungen

- Dutta*: Überlegungen zu einer Reform des (deutschen) internationalen Namensrechts
- Heiderhoff*: Das Sorgerechtsverfahren nach der EuEheVO 2019 – Beschwörungen, Kompromisse und Hoffnungen
- Helms*: Co-Elternschaft im IPR
- Peiffer*: Judicial Presumptions: Finding of Facts or Application of Law? The characterization of so-called factual presumptions in private international law
- Ricciardi*: The practical operation of the 2007 Hague Protocol on the law applicable to maintenance obligations
- Vicente*: The role of the Brussels I-bis regulation in European Private International Law and the challenges facing it

### Entscheidungsrezensionen

- Bach/Nißle*: Verweis zum Bumerang wird – die Tücken des Unterhalts-IZPR – BayObLG, 11.11.2021 – 101 AR 145/21
- Botthof*: Haager Kindesentführungsübereinkommen (HKÜ): Zum Rückgabestaat und dem Kindeswohl als Vollstreckungshindernis – KG, 21.7.2022 – 16 UF 63/22 und OGH, 17.8.2022 – 6 Ob 157/22i
- Fornasier*: Auf der Suche nach den Auslandswirkungen des deutschen Erbscheins – eine Zwischenbilanz zehn Jahre nach Inkrafttreten der EuErbVO – OLG Köln, 2.3.2022 – 12 Wx 13/22
- Geimer*: Wahl der internationalen Zuständigkeit Deutschlands ohne (wirksame) Vereinbarung der örtlichen Zuständigkeit – LG Frankfurt am Main, 1.12.2020 – 3-09 O 78/18
- Henrich*: Zur Anerkennung von außergerichtlichen Ehescheidungen – EuGH (Große Kammer), 15.11.2022 – Rs. C 646/20 und OLG Braunschweig, 10.10.2022 – 5 VA 1/22
- Hornkohl*: Die internationalzivilprozessualen Folgen der unionskartellrechtlichen Konzernhaftung – EuGH, 6.10.2021 – C-882/19

- Hübner/Lieberknecht*: Der Fall Okpabi – Vorläufiger Höhe- und Schlusspunkt der Human Rights Litigation in England? – UK Supreme Court, 12.2.2021 – [2021] UKSC 3
- Kindt*: Der Pechstein-Beschluss des Bundesverfassungsgerichts – Eher mahnender Fingerzeig denn schallende Ohrfeige Richtung Lausanne – BVerfG, 3.6.2022 – 1 BvR 2103/16
- Knoefel*: Rechtshilfe für pre-trial discovery in Deutschland! – BayObLG 6.11.2020 – 101 VA 130/20
- Mandl*: Scheinbare und virtuelle Niederlassungen im Spiegel der Art. 7 Nr. 5 Brüssel Ia-VO und Art. 19 Abs. 2 Rom I-VO – BGH, 16.3.2021 – X ZR 9/20
- Mayer*: (Unechte) Vaterschaftskonkurrenzen im Internationalen Privatrecht – BGH, 12.1.2022 – XII ZB 562/20 und OLG Brandenburg, 18.1.2022 – 7 W 117/21
- Pika*: Auf dem Weg zu einem europäischen Schiedsverfahrensrecht oder zu außereuropäischen Schiedsorten? – EuGH, 20.06.2022 – Rs. C-700/20
- Scholz*: Pflichtteil und ordre public – OGH, 25.2.2021 – 2 Ob 214/20i und OLG Köln, 22.4.2021 – 24 U 77/20
- Schütze*: Die Prozesskostensicherheitsverpflichtung englischer Kläger vor österreichischen Gerichten – OGH, 29.3.2022 – 4 Ob 30/22y)
- Würmnest/Wäterkotte*: Einstweiliger Rechtsschutz bei lauterkeitsrechtlichen Unterlassungsanordnungen – OLG Hamburg, 4.4.2022 – 15 W 18/22

### Mitteilungen

- Kohler*: Leitlinien für die Behandlung von Eingriffsnormen im internationalen Privatrecht – Tagung der Europäischen Gruppe für Internationales Privatrecht 2022 –
- Mansel*: Beschluss des Deutschen Rates für Internationales Privatrecht zur Reform des internationalen Namensrechts 2022

NZBau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z148

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

Zusammenarbeit mit der  
Münch. Juristischen Wochenschrift

Herausgegeben von  
Prof. Dr. Meinrad Dreher  
Prof. Dr. Heiko Fuhs

Prof. Dr. Klaus Englert  
Wolfgang Jaeger

Quatier Jansen  
Burkhard Janssen

Prof. Dr. Ralf Leinemann  
Prof. Dr. Burkhard Messerschmidt

Prof. Dr. Gerd Motzke  
Dr. Marc Opitz

Dr. Hans-Joachim Prieß  
Dr. Tobias Rodemann

Dr. Günter Sacher  
Ulrich Schröder

www.nzbau.de

Mit Editorial von  
R. Glawe/Chr. Zinger,  
Vergaberechtsschutz: Ein Plädoyer für  
die Vergabekammern (S. 145)

## Aus dem Inhalt

- M. Ahlers*  
Der Referentenentwurf zum „Onlinezugangsgesetz 2.0“ aus vergaberechtlicher Sicht 147
- Th. Karczewski*  
Vorunternehmerfälle: Mitverschuldenseinwand des Unternehmers wegen mangelhafter Vorunternehmerleistung? 150
- W. Krohn*  
„Wolken verzogen“: Einsatz von US-Cloud-Anbietern 156
- BGH*  
Wirksames Vergleichsangebot durch Eingang der E-Mail auf Mailserver 161
- BGH*  
Bauhandwerkerversicherung nur für dem Grunde nach berechnete Nachträge 162
- OLG Köln*  
Kein Vergleichswiderruf per Fax mit Praxisanmerkung *A. Siegmund* 169
- BGH*  
Haftungsausschluss wegen unterlassener Objektbegehung im Gesamtschuldverhältnis 172
- EuGH*  
Keine interkommunale Zusammenarbeit bei fehlendem gemeinsamen Ziel – Sambre & Biesme 177
- EuGH*  
Keine Aufhebung bei Folgeangebot desselben Wirtschaftsteilnehmers – BTA Baltic 185
- BGH*  
Einbeziehung durchlaufender Posten in den Streitwert – Akku-Netz Schleswig-Holstein 189

CHBECK

3/2023

3. März 2023  
24. Jahrgang S. 145–208

3450202303

# Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

Privates Baurecht · Recht der Architekten und Ingenieure · Vergaberecht

## NZBau 3/2023

März 2023 · 24. Jahrgang 2023 · Seite 145–208

Schriftleitung: Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; Rechtsanwalt Prof. Dr. Heiko Fuchs, Mönchengladbach

Redaktion: Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A.; Rechtsanwältin Kerstin Korn, Frankfurt a. M.



### Inhalt

#### Editorial

*R. Glawel/Chr. Zinger*, Vergaberechtsschutz: Ein Plädoyer für die Vergabekammern 145

#### Aufsätze

*M. Ahlers*, Der Referentenentwurf zum „Onlinezugangsgesetz 2.0“ aus vergaberechtlicher Sicht 147

*Th. Karczewski*, Vorunternehmerfälle: Mitverschuldenseinwand des Unternehmers wegen mangelhafter Vorunternehmerleistung? 150

#### Entscheidungsbesprechung

*W. Krohn*, „Wolken verzogen“: Einsatz von US-Cloud-Anbietern (zu OLG Karlsruhe NZBau 2022, 615) 156

#### Literatur

Messerschmidt/Kapellmann/Markus, VOB Teile A und B (*U. Schröder*) 159

Leinemann/Kues, BGB-Bauvertragsrecht (*St. Althaus*) 160

Caranta/Sanchez-Graells, European Public Procurement (*M. Dreher*) 160

#### Rechtsprechung

##### Privates Baurecht

BGH 6. 10. 22 – VII ZR 895/21 Wirksames Vergleichsangebot durch Eingang der E-Mail auf Mailserver 161  
BGH 20. 10. 22 – VII ZR 154/21 Bauhandwerkersicherung nur für dem Grunde nach berechnete Nachträge 162

OLG Brandenburg 20. 10. 22 – 12 U 37/21 Abrechnung eines frei gekündigten Einheitspreisvertrags 166  
OLG Düsseldorf 31. 10. 22 – I-22 U 231/21 Werkmangel wegen kurzfristig aufgetretenen Defekts 168  
OLG Köln 27. 7. 22 – 16 U 117/20 Kein Vergleichswiderruf per Fax mit Praxisanmerkung von *A. Siegmund* 169  
171

## Recht der Architekten und Ingenieure

|     |                           |  |     |
|-----|---------------------------|--|-----|
| BGH | 1. 12. 22 – VII ZR 90/22  | Haftungsausschluss wg. unterlass. Objektbegehung im Gesamtschuldverhältnis | 172 |
| BGH | 3. 11. 22 – VII ZR 724/21 | Kein Unterschreiten der Mindestsätze wg. niedrigeren Subplanerhonorars     | 174 |

## Vergaberecht

|                |                             |   |     |
|----------------|-----------------------------|---|-----|
| EuGH           | 22. 12. 22 – C-383/21 ua    | Keine interkomm. Zusammenarbeit bei fehl. gemeins. Ziel – Sambre & Biesme     | 177 |
| EuGH           | 8. 12. 22 – C-769/21        | Keine Aufhebung b. Folgeangebot desselben Wirtschaftsteilnehmers – BTA Baltic | 185 |
| BGH            | 29. 11. 22 – XIII ZB 64/21  | Einbeziehung durchlaufender Posten in Streitwert – Akku-Netz Schleswig-H.     | 189 |
| OLG Düsseldorf | 16. 3. 22 – VII-Verg 28/21  | Kein Ausschluss bei Angeboten verbundener Unternehmen – Bezirksreg. A.        | 191 |
| OLG Düsseldorf | 22. 12. 21 – VII-Verg 16/21 | Keine Bereichsausnahme b. Wettbewerb gewerbl. Unternehmen – Luftrettung W.-M. | 194 |
| OLG Karlsruhe  | 29. 4. 22 – 15 Verg 2/22    | Zulässige Rahmenvereinbarungen für Jobcenter u. Jugendamt – Komm.ONE          | 200 |

## Umschlaginformationen

NZBau aktuell

V

ISSN 1439-6351

### NZBau – Neue Zeitschrift für Baurecht und Vergaberecht

#### Schriftleitung (V.i.S.d.P.):

Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M. (Vergaberecht), Johannes Gutenberg-Universität Mainz, Haus Recht und Wirtschaft, 55099 Mainz, Telefon: (061 31) 39-25672, Telefax: (061 31) 39-25675, E-Mail: m.dreher@uni-mainz.de; Rechtsanwältin Prof. Dr. Heiko Fuchs (Privates Baurecht), Viersener Straße 16, 41061 Mönchengladbach, Telefon: (021 61) 811-601, Telefax: (021 61) 811-777, E-Mail: heiko.fuchs@kapellmann.de

Verlagsredaktion: (verantwortlich für den Textteil): Rechtsanwältin Elisabeth Jackisch, M. A. (Rechtsprechung), Rechtsanwältin Kerstin Korn (Aufsätze und Schlussredaktion); Rechtsanwalt Dr. Hans von Geblen, Beethovenstraße 7b, 60325 Frankfurt a. M., Telefon: (069) 75 6091-0, Telefax: (069) 75 6091-49, E-Mail: NZBau@beck-frankfurt.de

Manuskripte und andere Einsendungen: Alle Einsendungen sind an die o.g. Adresse zu richten. Es besteht keine Haftung für Manuskripte, die unverlangt eingereicht werden. Sie können nur zurückgegeben werden, wenn Rückporto beigefügt ist. Die Annahme zur Veröffentlichung muss in Textform erfolgen. Mit der An-

nahme zur Veröffentlichung überträgt die Autorin/der Autor dem Verlag C.H.BECK an ihrem/seinem Beitrag für die Dauer des gesetzlichen Urheberrechts das exklusive, räumlich und zeitlich unbeschränkte Recht zur Vervielfältigung und Verbreitung in körperlicher Form, das Recht zur öffentlichen Wiedergabe und Zugänglichmachung, das Recht zur Aufnahme in Datenbanken, das Recht zur Speicherung auf elektronischen Datenträgern und das Recht zu deren Verbreitung und Vervielfältigung sowie das Recht zur sonstigen Verwertung in elektronischer Form. Hierzu zählen auch heute noch nicht bekannte Nutzungsformen. Das in § 38 Abs. 4 UrhG niedergelegte zwingende Zweitverwertungsrecht der Autorin/des Autors nach Ablauf von 12 Monaten nach der Veröffentlichung bleibt hiervon unberührt.

Redaktionsrichtlinie C.H.BECK: Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

Urheber- und Verlagsrechte: Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der

engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

Anzeigenabteilung: Verlag C.H.BECK, Anzeigenabteilung, Wilhelmstraße 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München. Media-Beratung: Telefon (0 89) 3 81 89-687, Telefax (0 89) 3 81 89-589. Disposition, Herstellung Anzeigen, technische Daten: Telefon (0 89) 3 81 89-609, Telefax (0 89) 3 81 89-589, E-Mail: [anzeigen@beck.de](mailto:anzeigen@beck.de) Verantwortlich für den Anzeigenteil: Bertram Mehling.

Verlag: Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX. Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

Erscheinungsweise: Monatlich.

Bezugspreise 2023: Jährlich € 369,- (inkl. MwSt.). Einzelheft € 39,- (inkl. MwSt.). Versandkosten jeweils zuzüglich. Die Rechnungsstellung er-

folgt zu Beginn eines Bezugszeitraumes. Nicht eingegangene Exemplare können nur innerhalb von 6 Wochen nach dem Erscheinungstermin reklamiert werden. Jahrestitel und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

Bestellungen über jede Buchhandlung und beim Verlag.

KundenserviceCenter:  
Telefon: (0 89) 3 81 89-750  
Telefax: (0 89) 3 81 89-358  
E-Mail: [kundenservice@beck.de](mailto:kundenservice@beck.de)

Abbestellungen müssen 6 Wochen vor Jahresschluss erfolgen.

Adressenänderungen: Teilen Sie uns rechtzeitig Ihre Adressenänderungen mit. Dabei geben Sie bitte neben dem Titel der Zeitschrift die neue und die alte Adresse an.

Hinweis gemäß Art. 21 Abs. 1 DSGVO: Bei Anschriftenänderung kann die Deutsche Post AG dem Verlag die neue Anschrift auch dann mitteilen, wenn kein Nachsendeauftrag gestellt ist. Hiergegen kann jederzeit mit Wirkung für die Zukunft Widerspruch bei der Post AG eingelegt werden.

Druck: Druckerei Himmer GmbH, Steinerne Furt 95, 86167 Augsburg.



[chbeck.de/nachhaltig](http://chbeck.de/nachhaltig)

ZEITSCHRIFT FÜR  
BANK- UND BÖ

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z183

MÄRZ 2023

71. Jahrgang

Aus dem Inhalt

KRYPTOWERTE

AUFSICHTSRATVERGÜTUNG

MEME STOCKS

HERAUSGEGEBEN VON DER  
ÖSTERREICHISCHEN BANKWISSENSCHAFTLICHEN GESELLSCHAFT

Linde

Bank  
Verlag

BANKARCHIV

**Aktuelles aus der BWG**

*Markus Bunk* ..... 158

**Newsline**

*Franz Rudorfer* ..... 158

**Neues in Kürze**

*Dominik Damm* ..... 174

**Börseblick – Optimismus dominieren die Aktienmärkte zu Jahresbeginn**

*Gabriela Tinti* ..... 177

**ABHANDLUNGEN**

**Kryptowerte zwischen WAG 2018 und MiCAR**

*Raphael Toman / Fabian Schinerl* ..... 178

**BERICHTE UND ANALYSEN**

**Entwicklung der Situation für Aufsichtsräte europäischer Banken – Eine Analyse der Vergütung und Sitzungsaktivitäten**

*Marco Haid / Marcel Steller / Martin E. Stubenböck* ..... 190

**Meme Stocks und Narrative Economics**

*Justin Posratschnig / Andreas Grünbichler* ..... 198

**Was ist eigentlich ... Business Resilienz?**

*Ewald Judt / Claudia Klausegger* ..... 202

**RECHTSPRECHUNG DES OGH**

2889. FX-Kredit: ausreichende Bestimmtheit des FX-Betrags.  
OGH 19. 5. 2022, 9 Ob 66/21b ..... 204

2890. FX-Kredit: Zum „Trennungsmodell“ und der Zulässigkeit des „Devisen-Fixings“.  
OGH 15. 12. 2022, 3 Ob 76/22f ..... 205

2891. „Privacy by Default“: Klauselprozess gegen Leasinggeber.  
OGH 14. 9. 2022, 6 Ob 106/22i ..... 207

2892. Zum Schadenersatzanspruch des LN bei Totalschaden des Leasingobjekts.  
OGH 25. 10. 2022, 2 Ob 172/22s ..... 209

2893. Behandlung von Lasten im Versteigerungsverfahren.  
OGH 8. 9. 2022, 3 Ob 123/22t ..... 211

2894. Zur Zulässigkeit mehrerer Exekutionsverfahren in verschiedenen Mitgliedstaaten.  
OGH 29. 9. 2022, 3 Ob 126/22h ..... 213

2895. FX-Kredit: Missbräuchlichkeitskontrolle setzt zu prüfende Klausel voraus.  
OGH 24. 5. 2022, 4 Ob 3/22b ..... 215

2896. Zur Auslegung von Patronatsklärungen.  
OGH 18. 11. 2022, 6 Ob 204/22a ..... 216

2897. Zur Abgrenzung zwischen individuell ausgehandeltem Vertrag und AGB.  
OGH 30. 6. 2022, 4 Ob 103/22h ..... 217

2898. Berücksichtigung überschießender Feststellungen im Anfechtungsprozess.  
OGH 31. 1. 2022, 17 Ob 8/21g ..... 218

2899. Zulässigkeit des Rechtswegs und Abgrenzung von Masse- und Insolvenzforderung.  
OGH 17. 10. 2022, 17 Ob 17/22g ..... 219

2900. Anfechtung einer Sicherungszession wegen Begünstigung.  
OGH 14. 3. 2022, 17 Ob 3/22y ..... 220



BANKARCHIV

## ENTSCHEIDUNGEN DES VwGH

|   |     |
|---|-----|
| 277. Auch Auskunftssachen fallen unter die Zuweisungsgruppe „FMA“ der Geschäftsverteilung 2020 des BVwG.<br>VwGH 19. 4. 2022, Ra 2022/02/0021   | 220 |
| 278. Einzelne Bankkunden haben keine Parteistellung und daher auch keine Akteneinsicht im aufsichtsbehördlichen Verfahren nach § 70 Abs 2 BWG.<br>VwGH 19. 4. 2022, Ra 2021/02/0251   | 220 |
| 279. Anwendung der fünfjährigen Strafbarkeitsverjährung gem § 36 FM-GwG nur bei Verwaltungsübertretungen „gemäß diesem Bundesgesetz“.<br>VwGH 1. 6. 2022, Ro 2021/02/0002   | 220 |
| 280. Unzulässigkeit der Revision infolge untauglicher Revisionspunkte.<br>VwGH 1. 6. 2022, Ra 2022/02/0087 und VwGH 1. 6. 2022, Ra 2021/02/0229   | 220 |
| 281. Die ertragsteuerliche Behandlung von Kapitalanlagefonds und Alternativen Investmentfonds iSd AIFMG erfolgt nach dem Durchgriffs- bzw Transparenzprinzip.<br>VwGH 29. 6. 2022, Ro 2021/15/0003  | 221 |
| 282. Die Regeln über die Art der Veröffentlichung des Prospekts richten sich nach der im Zeitpunkt der Veröffentlichung geltenden Rechtslage.<br>VwGH 13. 7. 2022, Ra 2020/02/0062  | 221 |
| 283. Eine natürliche Person, deren deliktisches Verhalten einer juristischen Person zugerechnet werden soll, hat im gesamten Verwaltungsstrafverfahren gegen diese juristische Person Parteistellung.<br>VwGH 8. 9. 2022, Ro 2022/02/0017 | 221 |
| 284. Zur Strafbarkeit juristischer Personen bei Verstößen gegen § 11 Abs 1 Z 1 FM-GwG (Anforderungen an das Risikomanagement zur Überprüfung des PEP-Status).<br>VwGH 8. 9. 2022, Ro 2022/02/0018-0019                                    | 223 |
| 285. Ein SRB-Ersatzbeschluss kann der bescheidmäßigen Vorschreibung von Beiträgen für den Einheitlichen Abwicklungsfonds nachträglich eine tragfähige Rechtsgrundlage verschaffen.<br>VwGH 23. 11. 2022, Ra 2022/02/0186                  | 223 |

## ENTSCHEIDUNGEN DES VfGH

|  |     |
|--|-----|
| 65. Gem § 88a Abs 2 Z 2 VfGG ist eine VfGH-Beschwerde gegen einen Beschluss des BVwG betreffend die Zuerkennung der aufschiebenden Wirkung gem § 30 Abs 2 VwGG unzulässig.<br>VfGH 13. 12. 2022, E 2978/2022 | 224 |
| 66. Das sollzinsenlose Kreditmoratorium gem § 2 Abs 6 Satz 2 des 2. COVID-19-JuBG ist verfassungskonform.<br>VfGH 13. 12. 2022, G 174/2022   | 224 |

|  |     |
|--|-----|
| <b>RAIMUND BOLLENBERGER-PREIS 2023</b> | 229 |
|--|-----|

|   |     |
|---|-----|
| <b>38. WORKSHOP DER AWG – CALL FOR PAPERS</b> | 230 |
|---|-----|

|                  |     |
|------------------|-----|
| <b>IMPRESSUM</b> | 203 |
|------------------|-----|

In diesem Heft inserieren:

Erste Bank Sparkasse, U 3; Fachhochschule des BFI Wien, S. 176; Linde Verlag, S. 201; OeKB, U 2.

BANKARCHIV

ÖSTERREICHISCHES

# Anwalts

 WU  
 UNIVERSITÄT  
 WIEN VIENNA  
 UNIVERSITY OF  
 ECONOMICS  
 AND BUSINESS  
 DB-Z121

# blatt

**171**

Bemerkenswertes aus der  
Judikatur des OGH in  
Strafsachen seit 2021

Die bedingte Nachsicht gemäß  
§ 44 Abs 2 StGB

**190**

DI Günter Stessl – Was leistet KI  
heute schon?

**170**

Dr. Robert Jirovsky



# Inhalt 03\_2023

- 157 Editorial
- 159 Wichtige Informationen
- 160 Werbung & PR
- 161 Recht kurz & bündig
- 166 Europarecht kurz & bündig
- 168 Europa aktuell
- 170 3 Fragen an ...
- 217 Inserate
- 220 Indexpzahlen
- 220 Impressum

## AUTORINNEN UND AUTOREN DIESER AUSGABE:

- RA Dr. Manfred Ainedter, Wien
- RA Univ.-Prof. Dr. Wilhelm Bergthaler, Wien
- RA<sup>in</sup> Mag.<sup>a</sup> Katharina Bisset, MSc, Mannersdorf
- RA Dr. Michael Buresch, Wien
- Mag.<sup>a</sup> Susanna Gäbler, Wien
- RA Mag. Franz Galla, Wien
- RA Dr. Rainer Hable, MSc (LSE), Wien
- RA Mag. Simon Häussler, Wien
- RA Prof. Franz J. Heidinger, LL.M. (Virginia), Wien
- Mag.<sup>a</sup> Ursula Koch, ÖRAK
- RA Dr. Wolfgang Kropf, MBL, Wien
- RA<sup>in</sup> Britta Kynast, ÖRAK Büro Brüssel
- Mag. Christian Moser, ÖRAK
- Hon.-Prof. Dr. Eckart Ratz, Wien
- RA Dr. Ullrich Saurer, Graz
- RA Dr. Wolf-Georg Schärf, Wien
- Gorica Urosevic, Wien
- RA Dr. Armenak H. Utudjian, M.B.L.-HSG, Wien
- Markus Weiss, MBA, Igls

## ABHANDLUNGEN

- 172 Bemerkenswertes aus der Judikatur des OGH in Strafsachen seit 2021  
*Eckart Ratz*
- 185 Die bedingte Nachsicht gemäß § 44 Abs 2 StGB  
*Susanna Gäbler und Simon Häussler*

## SERVICE

- 190 Im Gespräch
- 194 Legal Tech & Digitalisierung
- 195 Strategie & Prozessmanagement
- 196 Termine
- 198 Chronik
- 201 Aus- und Fortbildung
- 207 Rezensionen
- 210 Zeitschriftenübersicht

## RECHTSPRECHUNG

- 214 Unerlaubte Selbsthilfe durch einen RA
- 215 Qualifizierte Schlechtberatung durch einen RA



## FOKUS

- 81 Projekt „Unternehmenszusammenschlüsse“ rückt ins IASB-Standardsetzungsprogramm  
Dr. Jens Reinke und Prof. Dr. Stefan Müller
- 88 Die neue Wesentlichkeit in der europäischen Nachhaltigkeitsberichterstattung  
Dr. Josef Baumüller und DI Mag. Katharina Schönauer
- 96 Die nichtfinanzielle Berichterstattung über die Bekämpfung von Korruption und Bestechung in der EU  
Prof. Dr. Janina Bogajewskaja und Prof. Dr. Nadja Jehle

## PRO & CONTRA

- 102 Konsistente Abbildung von AI-Investitionen?  
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS AKTUELL

- 105 EFRAG: Theorie und Praxis der Diskontierung in IFRS-Abschlüssen  
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

## KOMPAKTWISSEN

- 107 Bestimmung der funktionalen Währung einer dual listed company nach IAS 21  
WP Manuel Seick

## PRAXISFÄLLE

- 109 Modifikation eines Leasingverhältnisses beim sale-and-leaseback  
Dipl.-Kfm. Sebastian Weller

## HERAUSGEBER

WP/StB Dr. Norbert Lüdenbach, WP Dr. Jens Freiberg



## FOKUS

- 81 **Projekt "Unternehmenszusammenschlüsse" rückt ins IASB-Standardsetzungsprogramm**  
Teil 1: Update zur Folgebewertung des Geschäfts- oder Firmenwerts  
Dr. Jens Reinke und Prof. Dr. Stefan Müller
- 88 **Die neue Wesentlichkeit in der europäischen Nachhaltigkeitsberichterstattung**  
Darstellung und Diskussion der Wesentlichkeitsanalyse gem. ESRS (Teil 1)  
Dr. Josef Baumüller und DI Mag. Katharina Schönauer
- 96 **Die nichtfinanzielle Berichterstattung über die Bekämpfung von Korruption und Bestechung in der EU**  
Teil 2: Empirische Untersuchung  
Prof. Dr. Janina Bogajewskaja und Prof. Dr. Nadja Jehle

## PRO &amp; CONTRA

- 102 **Konsistente Abbildung von AI-Investitionen?**  
Prof. Dr. Andreas Haaker und WP Dr. Jens Freiberg

## IFRS NEWS

- 104 **IDW aktualisiert RS HFA 9 infolge der Aufhebung von RS HFA 25 und RS HFA 26**  
Dipl.-Ök. Daniel Schubert

## IFRS AKTUELL

- 105 **EFRAG: Theorie und Praxis der Diskontierung in IFRS-Abschlüssen**  
WP Prof. Dr. Daniel T. Fischer

## KOMPAKTWISSEN

- 107 **Bestimmung der funktionalen Währung einer dual listed company nach IAS 21**  
WP Manuel Seick

## PRAXISFÄLLE

- 109 **Modifikation eines Leasingverhältnisses beim sale-and-leaseback**  
Dipl.-Kfm. Sebastian Weller
- 111 **Verlagsservice/Impressum**  
Inklusive Hinweis auf die **aktualisierte Arbeitshilfe „IFRS-Regelungsvorhaben auf einen Blick“** (Stand: 28.2.2023)

 **Merksatz**

 **Literatur**

 **Weblink**

 **Informationen**

 **Siehe auch**

 **Experten-Blog**

 **Quelle**

BB

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-ZM

# Betriebs Berater

10 | 2023

Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ... Steuern ... Recht ... Wirtschaft ...

6.3.2023 | 78. Jg.  
Seiten 513–576



## DIE ERSTE SEITE

**Dr. Tim Oliver Brandi**, LL.M. (Columbia), RA, und **Dr. Mike Karl Schmidt**, RA

UmRUG: Endlich in Kraft – Begrüßenswerte Änderungen bei grenzüberschreitenden Umwandlungen von Kapitalgesellschaften

## WIRTSCHAFTSRECHT

**Dr. Kai Hasselbach**, RA, und **Simon Stepper**, RA

Entwicklung des Übernahmerechts 2022 – Aktuelle Themen des Rechts der börsennotierten Unternehmen | 515

## STEUERRECHT

**Dr. Julian Böhmer**, RA/StB, und **Dr. Benedikt Schewe**, RA/StB

Änderungen des Unternehmensteuerrechts durch das Jahressteuergesetz 2022 – Teil II | 534

## BILANZRECHT UND BETRIEBSWIRTSCHAFT

**Dr. Josef Baumüller**, **Dr. Nikolai Haring** und **Dr. Stefan Merl**, M. Sc.

Konnektivität in den neuen Vorgaben zur Nachhaltigkeitsberichterstattung: der zukünftige Weg zu einer integrierten Berichterstattung | 554

## ARBEITSRECHT

**Alex Worobjow**, RA/FAArbR

Übersicht zur Digitalisierung im Arbeitsrecht mit Fokus auf die qualifizierte elektronische Signatur | 564

**Wirtschaftsrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

**EuGH:** Lkw-Kartell – Schadensersatzklagen nach nationalem Recht wegen Zuwiderhandlungen gegen wettbewerbsrechtliche Bestimmungen (hier: Unionsrechtskonformität einer spanischen Kostenregelung) (16.2.2023 – C-312/21)

**EuGH-Schlussanträge:** Zur Geltendmachung von Ansprüchen von Verbrauchern gegen Banken nach Nichtigerklärung eines Hypothekendarlehensvertrags wegen missbräuchlicher Vertragsklauseln (16.2.2023 – C-520/21)

**BGH:** Kosten des Patentanwalts VII (13.10.2022 – I ZB 59/19)

**BGH:** Anwendbarkeit der §§ 110ff. ZPO (Prozesskostensicherheit) im Verfahren auf Vollstreckbarerklärung von inländischen und ausländischen Schiedssprüchen (12.1.2023 – I ZB 33/22)

**BGH:** Kein Richter in eigener Sache – Zum Stimmverbot für einen Gesellschafter einer GbR (17.1.2023 – II ZR 76/21)

**BGH:** Zur Rechtskraftfähigkeit einer Entscheidung gem. § 322 Abs. 2 ZPO bei Nichtberücksichtigung einer hilfsweise zur Aufrechnung gestellten Forderung (14.12.2022 – IV ZB 1/22)

**BGH:** Qualifizierte elektronische Signatur i.S.d. ZPO § 130a Abs. 3 bei Urteilsabschrift als Anlage zur Berufungsschrift (19.1.2023 – V ZB 28/22)

**BGH:** RA-Verschulden an Fristversäumnis bei Nichtbeachtung von § 130d S. 1 ZPO infolge fehlerhafter Rechtsbelehrung (10.1.2023 – VIII ZB 41/22)

**BGH:** Zur Erstattungsfähigkeit der Kosten eines Inkassodienstleisters bei späterer Einschaltung eines RA (7.12.2022 – VIII ZR 81/21)

**Gesetzgebung**

**BGBI. I:** UmRUG – Gesetz zur Umsetzung der Umwandlungsrichtlinie und zur Änderung weiterer Gesetze ist am 1.3.2023 in Kraft getreten

**BR:** 1031. Sitzung am 3.3.2023 – TO

**Sonstiges**

**Oberste Bundesgerichte:** Künftig auch auf Mastodon

**Aufsatz**

**Dr. Kai Hasselbach, RA, und Simon Stepper, RA**

**Entwicklung des Übernahmerechts 2022**

**Aktuelle Themen des Rechts der börsennotierten Unternehmen**

Die Autoren geben – in Fortsetzung der Reihe zur Entwicklung des Übernahmerechts und des Beitrages für das Jahr 2021 aus BB 2022, 643 ff. – einen Überblick über die wichtigsten rechtlichen und wirtschaftlichen Entwicklungen am deutschen Übernahmemarkt im Jahr 2022. Dabei gehen sie in diesem Jahr nicht nur auf eine Reihe wichtiger Transaktionen, sondern auch auf die aktuelle Rechtsprechung zum Kapitalmarktrecht und auf bevorstehende Änderungen des Rechtsrahmens für öffentliche Übernahmen, insbesondere auf den Vorschlag der EU-Kommission vom 7.12.2022 zur Änderung der Marktmissbrauchsverordnung, ein.

**Entscheidungen**

**BGH:** Zum Umfang der Haftung eines Automobilherstellers in sog. Dieselfall (Feststellungsinteresse, Erstattung vorgerichtlicher RA-Kosten) (10.1.2023 – VI ZR 67/20) 523

**OLG München:** Virtuelle Hauptversammlungs-Beschlussfassung in der Corona-Pandemie (29.6.2022 – 7 AktG 2/22 – dazu BB-Kommentar von Claus Christopher Schiller, RA) 526

**Steuerrecht**

**Die Woche im Blick**

**Entscheidungen**

**EuGH:** Steuerpflichtiger, der in eigenem Namen, aber für Rechnung Dritter tätig wird – Anbieter elektronischer Dienstleistungen – Art. 9a Durchführungsverordnung (EU) Nr. 282/2011 – Vermutung – Gültigkeit (28.2.2023 – C-695/20)

**BFH:** Beschränkte Erbschaftsteuerpflicht bei Erwerb durch Vermächtnis (23.11.2022 – II R 37/19)

**BFH:** Steuerbarkeit von Gewinnen aus der Veräußerung von verschiedenen Kryptowährungen (Bitcoin, Ether, Monero) (14.2.2023 – IX R 3/22)

**BFH:** Steuerentstehung und -berichtigung bei späterer Vereinnahmung des Entgelts (28.9.2022 – XI R 28/20)

**BFH:** Veräußerung eines Dividendenanpruchs zwischen beschränkt Steuerpflichtigen (15.11.2022 – VIII R 21/19)

**BFH:** Steuerliche Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping (30.11.2022 – VIII R 30/20)

**BFH:** Teilweise inhaltsgleich mit BFH-Urteil vom 30.11.2022 – VIII R 30/20 – steuerliche Behandlung von Veräußerungsgewinnen und -verlusten im Falle des sog. Bondstripping (30.11.2022 – VIII R 15/19)

**BFH:** Zur Besteuerung von Stock Options im Fall des Ansässigkeitswechsels (21.12.2022 – I R 11/20)

**BFH:** Beitrittsaufforderung: BMF-Richtsätze als geeignete Schätzungsgrundlage (14.12.2022 – X R 19/21)

**BFH:** Zu den Voraussetzungen der Tarifiermäßigung nach § 34 EStG (15.12.2022 – VI R 19/21)

**BFH:** Verdeckte Einlage von Anteilen an einer Kapitalgesellschaft in eine andere Kapitalgesellschaft (§ 17 Abs. 1 S. 2 EStG) (13.12.2022 – IX R 5/22)

**BFH:** Kein Zufluss von Bonuszinsen aus einem Bausparvertrag bei nur buchmäßigem Ausweis der Zinsen auf einem Bonuskonto (15.11.2022 – VIII R 18/20)

**Aufsatz**

**Dr. Julian Böhmer, RA/StB, und Dr. Benedikt Schewe, RA/StB** 534

**Änderungen des Unternehmensteuerrechts durch das Jahressteuergesetz 2022 – Teil II**

Im ersten Teil des Beitrags zum Jahressteuergesetz 2022 wurden insbesondere die Neuerungen zu den Registerfällen sowie die Änderungen des KStG und des GrEStG behandelt. Daneben enthält das Gesetz aber eine Vielzahl weiterer gesetzlicher Neuerungen im Bereich des Einkommensteuer-, des Umsatzsteuer- und des Bewertungsrechts, die im Beitrag dargestellt werden. Zudem behandelt dieser Beitrag den neuen EU-Energiekrisenbeitrag.

**Entscheidungen**

**BFH:** Vorabentscheidungsersuchen zum Direktanspruch (3.11.2022 – XI R 6/21) 539

**BFH:** Zur Zulässigkeit einer im Jahr 2022 von einer Steuerberatungsgesellschaft mbH per Telefax eingelegten Revision (25.10.2022 – IX R 3/22) 544

**FG Münster:** Einkünfteerzielungsabsicht bei Darlehensvertrag zwischen nahen Angehörigen (24.8.2022 – 7 K 1646/20 E – dazu BB-Kommentar von Prof. Dr. iur. Michael Stahlschmidt, M.R.F., LL.M., MBA, LL.M., RA/FAStR/FAInsSanR/FAMedR/StB, Dipl.-Betriebsw. (FH)) 546

**Neuerscheinung Buch**

Freund/Schmidt/Heep/Roschek (Hrsg.)

**DSGVO Praxis-Kommentar**

1. Auflage 2023 | Datenschutz-Berater 1.140 S. | Broschur, € 99,- ISBN: 978-3-8005-1840-1 | Infos unter: shop.ruw.de/18401

## Bilanzrecht und Betriebswirtschaft

### Die Woche im Blick

#### Rechnungslegung

**FASB:** Verbesserter Online-Zugang

**DRSC:** Bericht über die 14. Sitzung des FA Nachhaltigkeitsberichterstattung am 22.2.2023

**DRSC:** Bericht über die 14. Sitzung des FA Finanzberichterstattung am 16.2.2023

**DRSC:** Stellungnahme zum IASB ED/2022/1

**DRSC:** Stellungnahme zum IASB/ED/2023/1

#### Wirtschaftsprüfung

**IDW:** IDW EPS 870 (02.2023) zur Prüfung von Vergütungsberichten

**IDW:** Stellungnahme zum PCAOB-Entwurf eines Auditing Standard über Bestätigungen Dritter

**WPK:** Stellungnahme zur geplanten Transformation des Vergaberechts – Konsultation betrifft auch WP/vBP-Dienstleistungen

**WPK:** Eckpunktepapier zur Umsetzung der CSRD in deutsches Recht

**WPK:** Aktualisierung der Mitarbeiterschulung „Die Erfüllung der geldwäscherechtlichen Pflichten“

### Aufsatz

**Dr. Josef Baumüller, Dr. Nikolai Haring und Dr. Stefan Merl, M.Sc.**

#### Konnektivität in den neuen Vorgaben zur Nachhaltigkeitsberichterstattung: der zukünftige Weg zu einer integrierten Berichterstattung

Die Berichterstattung europäischer Unternehmen steht gegenwärtig am Beginn großer Umbrüche. Getrieben werden diese v.a. durch neue Vorgaben zu einer verpflichtenden Nachhaltigkeitsberichterstattung, welche die Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) in einem bisher nicht dagewesenen Umfang vorsieht. Aber auch auf internationaler Ebene führen die Arbeiten an den IFRS Sustainability Disclosure Standards (IFRS SDS) dazu, dass sich Umfang und Inhalt der Unternehmensberichterstattung in den nächsten Jahren massiv erweitern werden. Die hiervon betroffenen Unternehmen sind aufgefordert, die gesamte Gestaltung ihrer Unternehmensberichterstattung zu überdenken, um ein umfassenderes Bild ihrer Lage und Leistung zu vermitteln und dennoch zugleich dem Problem des Disclosure Overload vorzubeugen. Ein Ansatz, dies zu erreichen, liegt im Konzept des Integrated Reporting (IR) begründet. Der Beitrag stellt dar, wie dessen Schlüsselement der Konnektivität bereits in den neuen Pflichten zur Nachhaltigkeitsberichterstattung integriert ist und warum dieses von der Praxis – schon im Eigeninteresse der berichtspflichtigen Unternehmen und ihrer Eigentümer – möglichst frühzeitig vorangetrieben werden sollte.

### Entscheidung

**FG Münster:** Zur Auflösung einer Rückstellung im Zusammenhang mit einem sog. Rücklagenmanagement

(14.12.2022 – 13 K 1414/19 K,F – dazu BB-Kommentar von

**Dr. Mathias Link, LL.M. [Columbia], RA/StB, Attorney-at-Law [NY]**)

552

## Arbeitsrecht

### Die Woche im Blick

#### Entscheidungen

**BAG:** Vergütung für nicht abgerufene Standby-Dienste und Gewährung einer zusätzlichen linearen Gehaltssteigerung aus Tarifverträgen (30.11.2022 – 5 AZR 27/22)

**BAG:** Betriebliche Altersversorgung – Allgemeine Geschäftsbedingungen – Zusage laufender Rentenzahlung – Kapitalwahlrecht – Ersetzungsbefugnis (17.1.2023 – 3 AZR 220/22)

**BAG:** Aufhebung einer personellen Maßnahme – Beendigung der Maßnahme (15.11.2022 – 1 ABR 15/21)

**LAG Nürnberg:** Mitbestimmung – Dienstwagen – Konzernbetriebsrat (6.9.2022 – 1 TaBV 4/22)

### Aufsatz

**Alex Worobjow, RA/FAArbR**

#### Übersicht zur Digitalisierung im Arbeitsrecht mit Fokus auf die qualifizierte elektronische Signatur

Immer mehr Unternehmen schaffen die technischen Voraussetzungen für eine qualifizierte elektronische Signatur (QES). Der pandemieinduzierte Trend zu mobiler Arbeit und steigende Ansprüche von Gesellschaft und Gesetzgeber zu nachhaltigen Strukturen scheinen nicht mehr umkehrbar. Transaktionskosten analoger Dokumente (Zeit, Material, Versand, Aufbewahrung) motivieren die Unternehmen zusätzlich zur Umstellung. Für eine sinnvolle Digitalisierung von Personalarbeit spielen die Besonderheiten und Formvorschriften des Arbeitsrechts eine zentrale Rolle. Regelungen hierzu finden sich nicht nur im Gesetz, sondern auch in Arbeitsverträgen, Betriebsvereinbarungen, Tarifverträgen und Unternehmensrichtlinien. Und dabei gilt: Ob die Schriftform zwingend ist, ob sie durch die QES ersetzbar ist oder ob das Gesetz mit Schriftform ausnahmsweise sogar Textform meint – das kommt darauf an. Auch das Risiko der Formunwirksamkeit oder Nicht-Nachweisbarkeit ist je nach Rechtsgeschäft unterschiedlich. Und dann gibt es da noch das – jetzt bußgeldbewehrte – Nachweisgesetz, ein viel kritisiertes Bremsen der Digitalisierung. Der Beitrag stellt die wesentlichen rechtlichen und praktischen Erwägungen für die häufigsten arbeitsrechtlichen Vorgänge dar und konsolidiert diese in einer umfassenden Übersicht.

### Entscheidung

**BAG:** Entschädigung nach § 15 Abs. 2 AGG – Schwerbehinderung – Integrationsamt

(2.6.2022 – 8 AZR 191/21 – dazu BB-Kommentar von

**Prof. Dr. Tim Jesgarzewski, RA/FAArbR**)

554

563

564

### Neuerscheinung Buch

Dahl/Göpfert/Helm (Hrsg.)

#### Erfolg durch Mitbestimmung

1. Auflage 2023, Betriebs-Berater Schriftenreihe Arbeitsrecht

156 Seiten, Broschur, € 89,-

ISBN: 978-3-8005-1794-7/ Infos unter: [shop.ruw.de/18173](http://shop.ruw.de/18173)

559

### Die Erste Seite

**Dr. Tim Oliver Brandt, LL.M. [Columbia], RA, und**

**Dr. Mike Karl Schmidt, RA**

#### UmRUG: Endlich in Kraft – Begrüßenswerte Änderungen bei grenzüberschreitenden Umwandlungen von Kapitalgesellschaften

#### Impressum/Vorschau

VIII

### Neuerscheinung Buch

Christopher Koch

#### Corporate Governance case by case

3. Auflage 2022, 253 S., Broschur, € 29,-

ISBN: 978-3-8005-1812-8 / Infos unter: [shop.ruw.de/18128](http://shop.ruw.de/18128)

DB-Z 325

## • ZInsO-Aufsätze

### Entwicklung der Rechtsprechung zum Verbraucherinsolvenz- und Restschuldbefreiungsverfahren bis Jahresende 2022 (S. 469)

von Vorsitzender Richterin am Landgericht a.D. Irmtraut Pape und Richter am Bundesgerichtshof a.D. Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen

### Die Berechnung der Angemessenheit der Vergütung des Insolvenzverwalters (S. 480)

von Rechtsanwalt Jens Wilhelm V, Hannover

### Die gerichtliche Aufsicht und die Erwartungshaltung (S. 485)

von Dipl.-RPfl. (FH) Stefan Lissner, Konstanz

## • ZInsO-Dokumentation

### Insolvenzmonitor IV. Quartal 2022 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse (S. 490)

von Dr. Andreas Fröhlich, München

## • ZInsO-Rechtsprechungsreport

### Vermögensbetreuungspflicht eines Bankvorstandes (S. 498)

BGH, Urt. v. 25.1.2023 – 6 StR 383/22

### Pfändbarkeit von Pflegegeld (S. 504)

BGH, Beschl. v. 20.10.2022 – IX ZB 12/22

### Kostentragungspflicht des Gläubigers für nachträgliche Forderungsanmeldung bei Fehler des Insolvenzverwalters (S. 507)

OLG Dresden, Beschl. v. 24.1.2023 – 12 W 636/22

### Haftung des Geschäftsführers nach § 64 Satz 1 GmbHG a.F. (S. 510)

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 22.12.2022 – I-12 U 46/22

### Kein datenschutzrechtlicher Auskunftsanspruch des Insolvenzverwalters gegenüber der Finanzverwaltung (S. 522)

OVG Bremen, Beschl. v. 10.1.2023 – 1 LA 420/21

m. Anm. Schmittmann

### Freigabeentscheidung im Planverfahren (S. 528)

LG Potsdam, Beschl. v. 27.1.2023 – 14 T 5/23

RA Dr. Christian Dierckmann

RA Dr. Jan de Weerth

Prof. Dr. Diederich Eckardt

Prof. Dr. Ulrich Foerster

RA Dr. Michael C. Frege

RiAG Frank Frind

RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein

Prof. Dr. Hugo Grote

RA Dr. Andreas Henkel

WP/StB Michael Hermanns

Prof. Dr. Heribert Hirte

RA Martin Horstkotte

Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber

RA Peter J. Hützen

RiAG Dr. Peter Laroche

Prof. Dr. Wolfgang Marotzke

RA Prof. Dr. Torsten Martini

Prof. Dr. Sebastian Mock

RA Dr. Patrick Mückl

Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser

RA Dr. Manfred Obermüller

Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit

RA Prof. Dr. Klaus Pannen

RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape

RA Stephan Ries

RiBGH Christian Röhl

Prof. Dr. Thomas Rönnau

Vors. RiOLG Katrin van Rossum

Prof. Dr. Jessica Schmidt

RiBGH Dr. Volker Schultz

RiBGH Dr. Dorrit Selbmann

RA Ralph Veil

RiBGH a.D. Gerhard Vill

RiBGH Alexander Weinland

OStA a.D. Raimund Weyand

### Schriftleiter:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer



## Inhaltsverzeichnis

### ZInsO-Aktuell

#### ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 10/2023

### ZInsO-Aufsätze

|  |     |
|--|-----|
| <b>Entwicklung der Rechtsprechung zum Verbraucherinsolvenz- und Restschuldbefreiungsverfahren bis Jahresende 2022</b> .....              | 469 |
| von Vorsitzender Richterin am Landgericht a.D. Irntraut Pape und Richter am Bundesgerichtshof a.D. Professor Dr. Gerhard Pape, Göttingen |     |
| <b>Die Berechnung der Angemessenheit der Vergütung des Insolvenzverwalters</b> .....   | 480 |
| von Rechtsanwalt Jens Wilhelm V, Hannover  |     |
| <b>Die gerichtliche Aufsicht und die Erwartungshaltung</b> .....   | 485 |
| von Dipl.-RPfl. (FH) Stefan Lissner, Konstanz  |     |

### ZInsO-Dokumentation

|  |     |
|--|-----|
| <b>Insolvenzmonitor IV. Quartal 2022 – Top-Antragsverfahren in der Kurzanalyse</b> ..... | 490 |
| von Dr. Andreas Fröhlich, München  |     |



### ZInsO-Bücher- und Zeitschriftenreport

|   |     |
|---|-----|
| <b>In dieser Rubrik geben wir eine Übersicht über die wichtigsten und interessantesten Veröffentlichungen aus dem Bereich des Insolvenzrechts</b> ..... | 492 |
|---|-----|

Diese Ausgabe enthält Rezensionen zu folgenden Titeln:

Frank Thomas Zimmer, InsVV

Andreas Schmidt/Markus Wischemeyer/Matthias Wolgast, InsVV

Haarmeyer/Lissner/Metoja, Kontrolle und Aufsicht im Insolvenzverfahren

Karsten Schmidt, Wilhelm Uhlenbruck (Hrsg.), Die GmbH in Krise, Restrukturierung und Insolvenz

### ZInsO-Rechtsprechungsreport

#### • Insolvenz- und Sanierungsrecht

|   |     |
|---|-----|
| <b>Vermögensbetreuungspflicht eines Bankvorstandes</b> .....  | 498 |
| BGH, Urt. v. 25.1.2023 – 6 StR 383/22   |     |
| <b>Internationale Zuständigkeit deutscher Gerichte bei einem im Ausland gestellten Eröffnungsantrag</b> .....               | 500 |
| BGH, Beschl. v. 8.12.2022 – IX ZB 72/19   |     |
| <b>Pfändbarkeit von Pflegegeld</b> .....  | 504 |
| BGH, Beschl. v. 20.10.2022 – IX ZB 12/22  |     |
| <b>Besorgnis der Befangenheit aufgrund persönlicher Beziehungen</b> .....   | 505 |
| BGH, Beschl. v. 15.3.2022 – II ZR 97/21   |     |
| <b>Kostentragungspflicht des Gläubigers für nachträgliche Forderungsanmeldung bei Fehler des Insolvenzverwalters</b> .....  | 507 |
| OLG Dresden, Beschl. v. 24.1.2023 – 12 W 636/22   |     |
| <b>Haftung des Geschäftsführers nach § 64 Satz 1 GmbHG a.F.</b> .....   | 510 |
| OLG Düsseldorf, Beschl. v. 22.12.2022 – I-12 U 46/22  |     |
| <b>Zum Lauf der Verjährung bei der Inanspruchnahme eines Insolvenzverwalters durch einen Sonderinsolvenzverwalter</b> ..... | 516 |
| OLG Düsseldorf, Beschl. v. 12.9.2022 – I-12 U 4/22  |     |
| <b>Kein datenschutzrechtlicher Auskunftsanspruch des Insolvenzverwalters gegenüber der Finanzverwaltung</b> ..              | 522 |
| OVG Bremen, Beschl. v. 10.1.2023 – 1 LA 420/21  |     |



m. Anm. Schmittmann

**Freigabeentscheidung im Planverfahren**

LG Potsdam, Beschl. v. 27.1.2023 – 14 T 5/23

528

• **Insolvenzanfechtungsrecht****Zahlungsanweisung an Drittschuldner als anfechtbare Rechtshandlung: Sofortige Beschwerde gegen „Scheinbeschluss“**

OLG Düsseldorf, Beschl. v. 24.10.2022 – 12 W 14/22

531

**Impressum****Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG a.D. Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • OStA a.D. Raimund Weyand

**Schriftleitung:**

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer (ZInsO)  
RA/StB/WP Andreas Ziegenhagen (ZInsO FOKUS Sanierung)

**Gründungsherausgeber:**

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA a.D. Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RA Dr. Christoph Poertzgen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

**Urheber- und Verlagsrechte:**

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschli. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
<http://www.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

**Kundenservice:** (0 26 31) 801-22 22**Erscheinungsweise:** wöchentlich**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber

Telefon: 02233/3760-7608

E-Mail: [gabriele.wieneber@wolterskluwer.com](mailto:gabriele.wieneber@wolterskluwer.com)**Anzeigendisposition:** Karin Odening

Telefon: (0 22 33) 37 60-77 60

E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)**Schriftleiter ZInsO:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans HaarmeyerE-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)

Manuskripte und Urteileinreichungen erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,

Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)**Redaktion:** Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor

Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth

Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36

E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)**Einsendung von Entscheidungen**

Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**

Jahresabonnement: € 799,00

Preis für das Einzelheft: € 32,00

**Kündigungsfrist:**

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Druckerei:** rewi Druckhaus, Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380

# GStB Gestaltende Steuerberatung

Steuerplanung · Steueroptimierung · Gestaltungsmodelle



Ihr Plus im Netz: [gstb.iww.de](http://gstb.iww.de) | S. 75 – 116  
Online | Mobile | Social Media

03 | 2023



## Kurz informiert

|   |    |
|---|----|
| Steuerbefreiung von Reitkursen für Jugendliche und Kinder .....   | 75 |
| Keine einheitliche und gesonderte Feststellung der Einkünfte<br>von Komplementären einer KGaA .....           | 75 |
| Behandlung von Nutzungsentschädigungen im Rahmen einer<br>Rückabwicklung widerrufener Darlehensverträge ..... | 76 |
| Totalgewinnprognose: behauptete mögliche Aufgabegewinne<br>als „Rettungsanker“ vor Liebhaberei? .....         | 76 |
| Zeitpunkt des Wegfalls eines negativen Kapitalkontos .....  | 77 |

## Veräußerungsgewinne

|  |    |
|--|----|
| Besteuerungswahlrecht gilt auch bei Einzelveräußerung<br>gegen wiederkehrende Bezüge ..... | 78 |
|--|----|

## Umsatzsteuer

|   |    |
|---|----|
| Luxus-Pkw: kein Vorsteuerabzug für den Erwerb von Kfz-Sondereditionen ..... | 81 |
|---|----|

## Betriebsaufspaltung

|   |    |
|---|----|
| Aufgabe des Durchgriffsverbots bei Besitz-PersG:<br>Finanzverwaltung schließt sich BFH an ..... | 84 |
|---|----|

## Viertes Quartal 2022

|   |    |
|---|----|
| FG Rechtsprechung kompakt: Die Top 10 für die Gestaltungsberatung ..... | 89 |
|---|----|

## Kapitalgesellschaften

|  |    |
|--|----|
| „Vergessene“ Einlage im steuerlichen Einlagekonto: offenbare Unrichtigkeit<br>oder Heilung durch Liquidation ..... | 95 |
|--|----|

## Bilanzierung

|  |     |
|--|-----|
| Jahresabschlüsse 2022: Die wichtigsten Neuerungen<br>auf den Punkt gebracht! ..... | 105 |
|--|-----|

# WIRTSCHAFT UND VERWALTUNG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

THEMENHEFT ZUM GEWERBE

D3-Z151  
Beit.

WiVerw

Aktuelle Fragen des Friedhofs-

Vorträge der 14. Speyerer Tage für Friedhofs-  
und Bestattungsrecht 2022

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Prof. Dr. Martin Burgi

Prof. Dr. Walter Frenz

Dr. Frank Rieger

Prof. Dr. Wolf-Rüdiger Schenke

*Ulrich Stelkens*

Die 14. Speyerer Tage zum Friedhofs- und Bestattungs-  
recht, die „Aktuelle Stunde“ und die „Reerdigung“ 1

*Tade M. Spranger*

Aktuelle Rechtsprechung zum Friedhofs- und  
Bestattungsrecht 2021/2022 3

*Christoph Brüning/Asad Yasin*

„Problemdenkmäler“ auf Friedhöfen 8

*Michael Droege*

Friedhofsgebühren bei kirchlichen Friedhöfen 14

*Valentin Schatz/Emma Bartmann*

Die Seebestattung zwischen Bestattungs- und  
Umweltrecht 19

*Torsten Schmitt*

Tot- und Fehlgeburten im Bestattungsrecht 24

*Torsten F. Barthel*

Oberirdische Bestattungsanlagen – Mausoleen,  
Grüfte, Grabkammern 29

*Benjamin Schindler*

Bestattungs- und Friedhofsrecht in der Schweiz 34



C.H. BECK

1/2023

März 2023

47. Jahrgang-S. 1–40

www.gewerbearchiv.de

3/2023

S. 41–60, ART.-NR. 67–102

Februar 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z77

# Zak

Z I V I L R E C H T A K T U E L L

Herausgeber: Georg E. Kodek, Matthias Neumayr

## THEMA

- » **Christian Prader/Mario Kathrein:** Der Fall Gupfinger: Ein Paukenschlag mit mehr wohnrechtlichem Zündstoff als die erste mietrechtliche Klauselentscheidung?
- » **Isabelle Vonkilch:** Preisspannen bei der Liegenschaftsbewertung als haftungsrechtliche Herausforderung

## GESETZGEBUNG

- » Aktuelle Gesetzesvorhaben

## RECHTSPRECHUNG

- » Verjährung des Anspruchs des Pflichtteilsberechtigten gegen den Geschenknehmer
- » Keine Ermäßigung laufzeitunabhängiger Kosten bei vorzeitiger Rückzahlung eines Wohnkredits
- » Aufwendungen für Legionellen-Prophylaxe sind keine Betriebskosten

**IN ALLER KÜRZE**

43

**THEMA**

|  |    |
|--|----|
| Christian Prader/Mario Kathrein: Der Fall <i>Gupfinger</i> : Ein Paukenschlag mit mehr wohnrechtlichem Zündstoff als die erste mietrechtliche Klauselentscheidung? | 44 |
| Isabelle Vonklich: Preisspannen bei der Liegenschaftsbewertung als haftungsrechtliche Herausforderung  | 48 |

**GESETZGEBUNG**

|  |    |
|--|----|
| Aktuelle Gesetzesvorhaben (Stand: 16. 2. 2023) | 51 |
| Fundrechts-Novelle 2023                        | 51 |
| Maklergesetz-Änderungsgesetz                   | 52 |

**RECHTSPRECHUNG****»FAMILIENRECHT**

|   |    |
|---|----|
| Keine Berücksichtigung des Familienbonus im „betreuungsrechtlichen Unterhaltsmodell“    | 52 |
| Unterhaltsminderung wegen Mitbetreuung – Berücksichtigung von Distance-Learning?        | 53 |
| Auskunftsbegehren im Aufteilungsverfahren auch nach Ablauf der Präklusivfrist           | 53 |
| Keine Genehmigung für COVID-19-Impfung gegen den Willen des Betroffenen                 | 53 |
| Erwachsenenschutz – Übergang der internationalen Zuständigkeit durch Aufenthaltswechsel | 54 |

**»SACHENRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Keine unmittelbare Zuleitung ohne Veränderung der natürlichen Verhältnisse | 54 |
|--|----|

**»ERBRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Hinzu- und Anrechnung von Schenkungen – Freigebigkeit, Ausnahmen               | 54 |
| Verjährung des Anspruchs des Pflichtteilsberechtigten gegen den Geschenknehmer | 55 |

**»SCHULDRECHT**

|   |    |
|---|----|
| Option erlischt nicht durch Insolvenz des Verpflichteten  | 55 |
| Fehlende Baubewilligung als behebbarer Rechtsmangel   | 56 |
| An Nichteinlösung anknüpfende Zahlungsfrist im Drittvertrag für Vorkaufsberechtigten irrelevant | 56 |
| Entfall des Werklohns wegen Wertlosigkeit der Leistung  | 56 |
| Keine Ermäßigung laufzeitunabhängiger Kosten bei vorzeitiger Rückzahlung eines Wohnkredits      | 57 |

**»MIET- UND WOHNRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Erhaltungspflicht des Vermieters bei Wasserleitungen aus Blei                  | 57 |
| Voraussetzungen für die Qualifikation als nutzflächenrelevante Loggia          | 58 |
| Aufwendungen für Legionellen-Prophylaxe sind keine Betriebskosten              | 58 |
| Nachträgliche Übertragung in das Wohnungseigentum – Ende des Mietverhältnisses | 58 |

## INHALTSVERZEICHNIS/IMPRESSUM

## »SCHADENERSATZ

|   |    |
|---|----|
| Kein Schadenersatzanspruch für die Kosten des vor dem Ehebruch beauftragten Detektivs | 58 |
| Schutzzweck des Überholverbots bei ungenügender Sicht                                 | 59 |

## »VERFAHRENSRECHT

|  |    |
|--|----|
| Übergabtauftrag – Zurückziehung des Antrags unter Anspruchsverzicht schließt Räumungsklage nicht aus | 59 |
|--|----|

## »EXEKUTIONSRECHT

|  |    |
|--|----|
| Wahlgerichtsstand für Unterlassungsexekution am Handlungs- oder Erfolgsort | 59 |
|--|----|

## LITERATURÜBERSICHT

60

**Herausgeber:**

Senatspräsident des OGH Univ.-Prof.  
Dr. Georg E. Kodek, LL.M.  
Vizepräsident des OGH Univ.-Prof.  
Dr. Matthias Neumayr

**Redaktion:**

Mag. Wolfgang Kolmasch  
E-Mail: wolfgang.kolmasch@lexisnexis.at

**Impressum:**

Offenlegung gemäß § 25 MedienG:

**Medieninhaber und Herausgeber iSd § 1 Abs 1 Z 8 und Z 9 MedienG:** LexisNexis Verlag ARD Orac GmbH & Co KG | Sitz: 1020 Wien, Trabrennstraße 2A | Unternehmensgegenstand: LexisNexis ARD Orac ist ein führender Fachverlag in Österreich im Bereich Steuern, Recht und Wirtschaft, der die Tradition der Verlagshäuser Orac und ARD unter internationalem Dach fortführt. LexisNexis ARD Orac ist ein Tochterunternehmen der international tätigen Verlagsgruppe RELX Group, deren Legal Division weltweit unter dem Namen LexisNexis firmiert. | Blattlinie: Rechtsinformation und Wirtschaftsinformation; aktuelle rechtliche Neuerungen | Geschäftsführung: Susanne Mortimore | Unbeschränkt haftender Gesellschafter: Orac Gesellschaft m.b.H., 1020 Wien, Trabrennstraße 2A | Kommanditist: Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H., Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Beteiligungsverhältnisse: Alleinigere Gesellschafter der Orac Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg | Gesellschafter der Reed Messe Salzburg Gesellschaft m.b.H.: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam (0,1 %), Reed Elsevier Austria GmbH, Am Messezentrum 6, 5021 Salzburg (99,9 %) | Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Austria GmbH: Reed Elsevier Overseas B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Alleinigere Gesellschafter der Reed Elsevier Overseas B.V.: Reed Elsevier Holdings B.V., Radarweg 29, 1043 NX Amsterdam | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings B.V.: RELX Group plc, 1-3 Strand (<http://www.relxgroup.com/aboutus/Pages/Home.aspx>), London WC2N 5JR (50 %), Reed Elsevier Holdings Ltd., 1-3 Strand, London WC2N 5JR (50 %) | Gesellschafter der RELX Group plc: RELX PLC (52,9 %), RELX NV (47,1 %) | Gesellschafter der RELX PLC: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der RELX NV: mehr als 75 % im Streubesitz | Gesellschafter der Reed Elsevier Holdings Ltd.: RELX Group plc (100 %) | Redaktion: 1020 Wien, Trabrennstraße 2A.

**Lektorat und Autorenbetreuung:**

MMag. Birgit Wenczel  
1020 Wien, Trabrennstraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1603, Fax DW 146  
E-Mail: birgit.wenczel@lexisnexis.at

**Abonnentenservice:**

Tel. +43-1-534 52-0 | Fax DW 141  
E-Mail: kundenservice@lexisnexis.at

**Anzeigen & Mediadaten:**

Alexander Mayr  
1020 Wien, Trabrennstraße 2A  
Tel. +43-1-534 52-1116, Fax DW 144  
E-Mail: anzeigen@lexisnexis.at  
<http://lesen.lexisnexis.at/zs/zak/mediadaten.html>

Derzeit gilt Anzeigenpreisliste Stand Jänner 2023 | Verlags- und Herstellungsort: Wien | Die Zeitschrift erscheint 20-mal im Jahr | Einzelheftpreis 2023: 20 €; Jahresabonnement 2023: 436 € inkl. MWST bei Vorauszahlung; Preisänderungen vorbehalten | Bankverbindung: Bank Austria, IBAN: AT84 1200 0504 2346 8600, BIC: BKAUATWW | Abbestellungen sind nur zum Jahresschluss möglich, wenn sie bis spätestens 30.11. schriftlich einlangen | Druck: Prime Rate GmbH, Megyeri út 53, H-1044 Budapest. ISSN 1996-2428.

**Verlagsrechte:** Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Alle Rechte bleiben vorbehalten. Kein Teil dieser Zeitschrift darf ohne schriftliche Genehmigung des Verlages in irgendeiner Form – durch Fotokopie, Mikrofilm, Aufnahme in eine Datenbank oder auf Datenträger oder auf andere Verfahren – reproduziert oder in eine von Maschinen, insbesondere Datenverarbeitungsanlagen, verwendbare Sprache übertragen werden. Das gilt auch für die veröffentlichten Entscheidungen und deren Leitsätze, wenn und soweit sie vom Einsender oder von der Schriftleitung redigiert, erarbeitet oder bearbeitet wurden und daher Urheberrechtsschutz genießen. Fotokopien für den persönlichen und sonstigen eigenen Gebrauch dürfen nur von einzelnen Beiträgen oder Teilen daraus als Einzelkopie hergestellt werden. Bitte beachten Sie: Für Veröffentlichungen in unseren Zeitschriften gelten unsere AGB für Zeitschriftenautoren/innen und -autoren (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/agb/agb-zeitschriftenautoren/>) sowie unsere Datenschutzerklärung (abrufbar unter <https://www.lexisnexis.at/datenschutzbestimmungen/>).

**Trotz sorgfältigster Bearbeitung erfolgen alle Angaben ohne Gewähr. Eine Haftung des Verlages, der Herausgeber und der Autoren ist ausgeschlossen. Dies gilt auch für Inhalte, die exklusiv digital veröffentlicht werden.**

# GEWERBE ARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERW

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z151

## GewArch

Herausgeber

Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von

Dr. Ulla Held-Daab

Dr. Sabine Hepperle

Niels Lau

Prof. Dr. Dr. h.c. Klaus Rennert

Ulrich Schönleiter

Holger Schwannecke

Prof. Dr. Andreas Voßkuhle

Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung

Dr. Frank Rieger

Aus dem Inhalt

*Marc Ruttloff*

Die neue europäische Batterieverordnung –  
Role Model für nachhaltige Produktregulierung?

89

*Stefan Korte*

Goldankauf im Reisegewerbe

90

*Klaus Weber*

Zur Androhung eines Zwangsmittels und dem Problem  
der Zwangsvollstreckungsabwendungsfrist

98

*Heinrich Hilderscheid*

Entwicklungen im Messe- und Ausstellungsrecht  
2020-2022

103

*OVG Bautzen*

Örtliche Zuständigkeit bei der Gewerbeuntersagung

110

*VGH München*

Unzuverlässigkeit einer Wachperson bei fahrlässiger  
Gefährdung des Straßenverkehrs

114

*VGH Mannheim*

Übergangsregelung mit Erlaubnisfiktion im Prostitutions-  
gewerbe bei Fortführung einer Prostitutionsstätte

122

*VGH München*

Klagebefugnis bei der Drittanfechtung einer  
Gaststättengenehmigung

127

*VGH Kassel*

Untersagung gastgewerblicher Tätigkeit nach  
Landesrecht

130



## 3/2023

März 2023

69. Jahrgang S. 89–132

[www.gewerbearchiv.de](http://www.gewerbearchiv.de)



R450202303

# GEWERBEARCHIV

ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTSVERWALTUNGSRECHT

Herausgeber: Dr. Frank Hüpers

Unter Mitwirkung von: Dr. Ulla Held-Daab – Dr. Sabine Hepperle –  
Niels Lau – Prof. Dr. Dr. h. c. Klaus Rennert – Ulrich Schönleiter –  
Holger Schwannecke – Prof. Dr. Andreas Voßkuhle – Dr. Martin Wansleben

Schriftleitung: Dr. Frank Rieger

GewArch 3/2023

März 2023 • Seite 89–132

69. Jahrgang • www.gewerbearchiv.de

## Editorial

- Marc Ruttloff* Die neue europäische Batterieverordnung – Role Model für nachhaltige Produktregulierung? 89

## Aufsätze

- Stefan Korte* Goldkauf im Reisegewerbe 90
- Klaus Weber* Zur Androhung eines Zwangsmittels und dem Problem der Zwangsvollstreckungsabwendungsfrist 98
- Heinrich Hilderscheid* Entwicklungen im Messe- und Ausstellungsrecht 2020-2022 103

## Rechtsprechung

### Gewerbeordnung, Sonstiges Gewerberecht

- OVG Bautzen  
10.11.2022 – 6 A 559/19 Örtliche Zuständigkeit bei der Gewerbeuntersagung 110
- VGH München  
30.9.2022 – 22 CE 22.1770 Unzuverlässigkeit einer Wachperson bei fahrlässiger Gefährdung des Straßenverkehrs 114
- VGH Mannheim  
28.11.2022 – 6 S 717/22 Härtefallregelung für Spielhallen nach Inkrafttreten des Glücksspielstaatsvertrages nicht mehr anwendbar 121
- VGH Mannheim  
14.10.2022 – 6 S 270/22 Übergangsregelung mit Erlaubnisfiktion im Prostitutionsgewerbe bei Fortführung einer Prostitutionsstätte 122
- VG Bremen  
18.11.2022 – 5 V 2154/22 Ausschluss von Marktbewerbern wegen falscher Angaben 125

### Gaststätten, Handel, Dienstleistungen, Ladenschluss

- VGH München  
28.7.2022 – 22 ZB 21.2655 Klagebefugnis bei der Drittanfechtung einer Gaststättengenehmigung 127
- VGH Kassel  
9.11.2022 – 6 B 1526/22 Untersagung gastgewerblicher Tätigkeit nach Landesrecht 130



# NJW

# Neue Juristische Woche

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171

In Verbindung  
mit dem Deutschen Anwaltverein  
und der Bundesrechtsanwaltskammer  
herausgegeben von  
den Rechtsanwälten  
Prof. Dr. Peter Bräutigam  
Prof. Dr. Wolfgang Ewer  
Prof. Dr. Rainer Hamm  
Dr. Hilke Herchen  
Dr. Ulrich Karpenstein  
Dr. Nathalie Oberthür

Mit Beilage:  
NJW-Spezial Heft 4/2023

## Aus dem Inhalt

- K. Hamdorf*  
Wissenszurechnung beim Grundstückskaufvertrag 553
- M. F. Peters*  
Schlechtleistung bei der Online-Partnervermittlung 559
- T. Schulz*  
Vorschäden in der Unfallregulierung 565
- S. Sajuntz*  
Entwicklung des Presse- und Äußerungsrechts 569
- B. Füssenich*  
Die Entwicklung des Steuerrechts 576
- D. Brodowski / M. Hartmann / C. Sorge*  
Automatisierung in der Strafrechtspflege 583
- EuGH*  
Auslieferung eines Unionsbürgers an Drittstaat  
zur Strafvollstreckung (Anm. J. Kretschmer) 589
- BGH*  
Architektenhaftung im Gesamtschuldverhältnis  
mit Bauunternehmer 601
- BGH*  
Unwirksamkeit einer insolvenzabhängigen Lösungs-  
klausel (Anm. M. Dahl/D. Schmidt) 603
- OLG Düsseldorf*  
Anforderungen an ordnungsgemäße anwaltliche  
Rechnung (Anm. N. Schneider) 618
- BAG*  
Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze 623

## Aus NJW-aktuell

Kolumne

Online-  
unzugang

Interview

Datenschutz vs.  
Datenschutz

Forum

Privates bei  
Bewerbungen

  
C.H. BECK

# 9/2023

23. Februar 2023  
76. Jahrgang S. 553-632  
www.njw.de



0150202309

# INHALT

## Aufsätze

Kai Hamdorf

### **Wissenszurechnung beim Grundstückskaufvertrag**

553

Der Beitrag gibt einen Überblick über die in der höchstrichterlichen Rechtsprechung entwickelten Maßstäbe für die Wissenszurechnung beim Grundstückskaufvertrag und geht der Frage nach, ob diese für Käufer und Verkäufer identisch sind.

Maximilian Finn Peters

### **Schlechtleistung bei der Online-Partnervermittlung – neue Verbraucherrechte**

559

Bei Online-Partnervermittlungen können Kunden in Schlechtleistungsfällen wie etwa der Bereitstellung ungeeigneter Vorschläge oder bei technischen Mängeln seit dem 1.1.2022 die Regelungen für Verbraucherverträge über digitale Produkte (§§ 327 ff. BGB) zugutekommen.

## Zur Rechtsprechung

Thomas Schulz

### **Vorschäden in der Unfallregulierung**

565

(OLG Hamm NJW 2023, 615)

## Bericht

Sascha Sajuntz

### **Die Entwicklung des Presse- und Äußerungsrechts im Jahr 2022**

569

Bert Füssenich

### **Die Entwicklung des Steuerrechts im zweiten Halbjahr 2022**

576

## Forum

Dominik Brodowski / Markus Hartmann / Christoph Sorge

### **Automatisierung in der Strafrechtspflege**

583

## NJW-aktuell

|  |   |   |    |  |    |
|--|---|---|----|--|----|
| <b>Editorial</b><br><b>Löschzug statt Feuerlöscher</b><br>T. Drygala | 3 | <b>Interview</b><br><b>Datenschutz im Gesundheits-</b><br><b>wesen</b> C. Dierks                | 12 | <b>Sonderveröffentlichung</b><br><b>Private Schulbildung</b> | 23 |
| <b>Agenda</b>  | 6 | <b>Forum</b><br><b>Was muss bei Bewerbungen</b><br><b>auf den Tisch?</b> S. Schröter            | 15 | <b>Rubrikenmarkt</b>   | 27 |
| <b>Meldungen/Kolumne</b>   | 7 | <b>Bericht aus Brüssel</b><br><b>Rechtsdienstleistungen und</b><br><b>Sanktionen</b> A. Gamisch | 17 | <b>web.report</b>  | 28 |
| <b>Gesetzgebung</b>  | 8 | <b>Recht im Unternehmen</b><br><b>Tücken der Eigenwerbung</b><br>U. Tödtmann/S. Kaufmann        | 19 | <b>Stellenmarkt</b>  | 29 |
| <b>Rechtsprechung in Kürze</b>                                       | 8 |   |    | <b>Beck'sche Zeitschriften</b>                               | 44 |
| <b>Entscheidung der Woche</b>  | 9 |   |    | <b>Buchhinweise</b>  | 46 |
|  |   |   |    | <b>Personalien</b>   | 48 |
|  |   |   |    | <b>Heftvorschau/Impressum</b>                                | 50 |

# INHALT

## Rechtsprechung

### Europäische Gerichte

EuGH 22.12.22 – C-237/21  
**Auslieferung eines Unionsbürgers an Drittstaat zur Strafvollstreckung** (Anm. J. Kretschmer) 589

### Verfassungsgerichte

BVerfG 21.09.22 – 1 BvR 1349/20  
**Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgasmanipulation – Gesetzlicher Richter** 593

BVerfG 21.09.22 – 1 BvR 2754/17  
**Aktienrechtliche Sonderprüfung wegen Abgasmanipulation – Gehörsverletzung** 599

### Zivilgerichte

BGH 01.12.22 – VII ZR 90/22  
**Architektenhaftung im Gesamtschuldverhältnis mit Bauunternehmer** 601

BGH 27.10.22 – IX ZR 213/21  
**Unwirksamkeit einer insolvenzabhängigen Lösungsklausel** (Anm. M. Dahl / D. Schmidt) 603

BGH 08.11.22 – VI ZR 22/21  
**Bericht über Polizisten mit rechtsnationalem Abzeichen – Rechts rockt nicht** 610

BGH 06.12.22 – VIII ZA 12/22  
**Distanzierung des Unterzeichners vom Inhalt einer Berufungsbegründung (Ls.)** 614

OLG Hamm 28.06.22 – 7 U 45/21  
**Grenzen der Annahme eines deckungsgleichen Vorschadens** 615

OLG Rostock 24.10.22 – 3 W 82/22  
**Sondereigentum an Garten unter neuem WEG – Relation zur Hauptsache** 617

OLG Düsseldorf 27.10.22 – 3 W 111/22  
**Anforderungen an ordnungsgemäße anwaltliche Rechnung** (Anm. N. Schneider) 618

### Strafgerichte

BGH 03.11.22 – 6 StR 296/21  
**Höchstdauer der Unterbrechung einer Hauptverhandlung – Ergänzungsschöffe** 620

BGH 06.07.22 – 2 StR 53/22  
**Überprüfung der Richtigkeit eines Geständnisses (Ls.)** 621

### Verwaltungsgerichte

VG Düsseldorf 13.09.22 – 14 K 7125/21  
**Ersatzvornahme bei längere Zeit laufendem Motor eines abgestellten Pkw** 622

### Arbeitsgerichte

BAG 25.08.22 – 6 AZR 499/21  
**Anforderungen an elektronisch eingereichte Schriftsätze** 623

### Finanzgerichte

BFH 20.09.22 – IX R 29/21  
**Mieterabfindung für Kündigung wegen Renovierung keine Herstellungskosten** 630

## Mit Beilage: NJW-Spezial Heft 4/2023

Miet- und Immobilienrecht  
**Anfechtung des Beschlusses nach § 28 II WEG – Streitwert**

Familienrecht  
**Unentgeltliche Wohnungsüberlassung – Realsplitting**

Erbrecht  
**Haftungsbeschränkungsmaßnahmen des Erben auf Nachlass**

Verkehrsrecht  
**Anforderungen an Höhe der Hinterbliebenenentschädigung**

Baurecht  
**Keine Mängelrechte vor der Abnahme!**

Gesellschaftsrecht  
**Sittenwidrig erlangte Satzungsänderung**

Arbeitsrecht  
**Verfall und Verjährung von Urlaub und Urlaubsabgeltung**

Insolvenzrecht  
**Tilgungswillen bei vorweggenommener Befriedigung**

Verfahrens- und Kostenrecht  
**Verfahrenswert des Versorgungsausgleichs**

Alle Rubriken  
**Rechtsprechungsübersichten**

# NJW Spezial

Die wichtigsten Informationen zu z

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z171  
Beck

## Ständige Autoren

Daniel Benkert  
Stephan Beukelmann  
Michael Dahl  
Christian Dahns  
Michael Drasdo  
Dirk Figgeneer  
Martin Haußleiter  
Maximilian Heim  
Dieter Leuring  
Friederike Quaisser  
Wolfgang Roth  
Daniel Rubner  
Norbert Schneider  
Barbara Schramm  
Rudi Seckel  
Marc Steffen  
Robert von Steinau-Steinrück  
Raul Taras

## Aus dem Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

M. Drasdo, Streitwert bei Anfechtung des Beschlusses nach § 28 II WEG 97  
Kein Schutz im „Kündigungsdoppel“ durch Schonfristzahlung 98

### Familienrecht

Sonderausgabenabzug bei unentgeltlicher Nutzungsüberlassung 100  
Durchsetzung von Mehrbedarf im paritätischen Wechselmodell 100

### Erbrecht

W. Roth, Haftungsbeschränkungsmaßnahmen des Erben auf den Nachlass 103  
Nachlasspflegschaft bei mehreren Testamenten 104

### Verkehrsrecht

Anforderungen an die Höhe der Hinterbliebenenentschädigung 105  
Freistellungsanspruch von Desinfektionskosten eines Sachverständigen 105

### Baurecht

M. Steffen, Keine Mängelrechte vor der Abnahme! Oder doch? 108  
Wann verjährt der Anspruch auf eine Bauhandwerkersicherheit? 109

### Gesellschaftsrecht

Rückgängigmachung einer sittenwidrig erlangten Satzungsänderung 111  
Geschäftsführerhaftung für nicht organbezogene Tätigkeit 112

### Arbeitsrecht

C. Risse/P. S. Kurth, Verfall und Verjährung von Urlaub und Urlaubsabgeltung 114  
Gesetzliche Pflicht des Arbeitgebers zur Arbeitszeiterfassung 115

### Insolvenzrecht

Relevanz des Tilgungswillens bei vorweggenommener Befriedigung 117  
Pfändbarkeit von Pflegegeld 117

### Strafrecht

A. Mathes, Die audiovisuelle Dokumentation der Hauptverhandlung 120  
Bestätigung der Strafbarkeit von „Stealthing“ 121

### Verfahrens- und Kostenrecht

Verfahrenswert des Versorgungsausgleichs 123  
Zusätzliche Gebühr bei Hinwirken auf Erlass eines Strafbefehls 123

### Anwalt und Kanzlei

C. Dahns, Gewichtung von Fällen eines Antragstellers 126  
Nichtbeanstandungserlass im Zusammenhang mit Sammelanderkonten 127



C.H. BECK

4/2023

23. Februar 2023



L150202304

## Inhalt

### Miet- und Immobilienrecht

Von Michael Drasdo

|   |    |
|---|----|
| <i>M. Drasdo</i> , Streitwert bei Anfechtung des Beschlusses nach § 28 II WEG . . . . . | 97 |
| Kein Schutz im „Kündigungsdoppel“ durch Schonfristzahlung (BGH) . . . . .               | 98 |
| Die „Groß-Erbengemeinschaft“ – Zwangsversteigerungsbeteiligung (BGH) . . . . .          | 99 |
| Zwangsgeld gegen GdWE wegen Versäumnissen beim Brandschutz . . . . .                    | 99 |

### Familienrecht

Von Martin Haußleiter und Barbara Schramm

|   |     |
|---|-----|
| Sonderausgabenabzug bei unentgeltlicher Nutzungsüberlassung (BFH) . . . . .                       | 100 |
| Durchsetzung von Mehrbedarf im paritätischen Wechselmodell (OLG Brandenburg) . . . . .            | 100 |
| Vaterschaftsfeststellung bei verweigertem Abstammungsgutachten (OLG Frankfurt a. M.) . . . . .    | 101 |
| Ausgleich für Luxusausgaben nach Ende nichtehelicher Gemeinschaft (OLG Frankfurt a. M.) . . . . . | 102 |

### Erbrecht

Von Wolfgang Roth

|   |     |
|---|-----|
| <i>W. Roth</i> , Haftungsbeschränkungsmaßnahmen des Erben auf den Nachlass . . . . .  | 103 |
| Nachlasspflegschaft bei mehreren Testamenten (OLG Brandenburg) . . . . .              | 104 |
| Porscheverkauf durch Nachlasspfleger zwecks Schuldentilgung (OLG Karlsruhe) . . . . . | 104 |

### Verkehrsrecht

Von Dirk Figgner und Friederike Quaiser

|  |     |
|--|-----|
| Anforderungen an die Höhe der Hinterbliebenenentschädigung (BGH) . . . . .           | 105 |
| Freistellungsanspruch von Desinfektionskosten eines Sachverständigen (BGH) . . . . . | 105 |
| Kinderunfall und Aufsichtspflicht der Eltern (OLG Saarbrücken) . . . . .             | 107 |

### Baurecht

Von Rudi Seckel und Marc Steffen

|   |     |
|---|-----|
| <i>M. Steffen</i> , Keine Mängelrechte vor der Abnahme! Oder doch? . . . . .          | 108 |
| Wann verjährt der Anspruch auf eine Bauhandwerkersicherheit? (LG München I) . . . . . | 109 |
| Bauträgervertrag: Eigentumsübertragung bei offenem Kaufpreis? (KG) . . . . .          | 110 |
| An wen ist der Bedenkenhinweis zu adressieren? (OLG Düsseldorf) . . . . .             | 110 |

### Gesellschaftsrecht

Von Dieter Leuring und Daniel Rubner

|  |     |
|--|-----|
| Rückgängigmachung einer sittenwidrig erlangten Satzungsänderung (BGH) . . . . .      | 111 |
| Geschäftsführerhaftung für nicht organbezogene Tätigkeit (OLG Zweibrücken) . . . . . | 112 |
| Nachforschungspflicht des Registergerichts bei Geschäftsführerwechsel (KG) . . . . . | 112 |
| Heilung von Ladungsfehlern bei der Gesellschafterversammlung (LG Krefeld) . . . . .  | 113 |

**Arbeitsrecht**

Von Daniel Benkert und Robert von Steinau-Steinrück

*C. Risse / P. S. Kurth*, Verfall und Verjährung von Urlaub und Urlaubsabgeltung ..... 114  
 Gesetzliche Pflicht des Arbeitgebers zur Arbeitszeiterfassung (BAG) ..... 115  
 Verletzung der Hinweispflicht auf Ausschlussfrist – Schadensersatz (BAG) ..... 116  
 Vorzeitiges Ende der Amtszeit der Schwerbehindertenvertretung (BAG) ..... 116

**Insolvenzrecht**

Von Michael Dahl und Raul Taras

Relevanz des Tilgungswillens bei vorweggenommener Befriedigung (BGH) ..... 117  
 Pfändbarkeit von Pflegegeld (BGH) ..... 117  
 Anfechtbarkeit von Aufrechnung des Finanzamts mit Steuerforderung (BFH) ..... 118  
 Versicherung mit unwiderruflichem Bezugsrecht und Insolvenz (OLG Düsseldorf) ..... 119

**Strafrecht**

Von Stephan Beukelmann und Maximilian Heim

*A. Mathes*, Überfällig: Die audiovisuelle Dokumentation der Hauptverhandlung ..... 120  
 Bestätigung der Strafbarkeit von „Stealthing“ (BGH) ..... 121  
 Versuchsbeginn beim Einschleusen von Ausländern (BGH) ..... 121  
 Körperliche Widerstandsunfähigkeit eines Kindes (BGH) ..... 122  
 Polizeigesetz Mecklenburg-Vorpommern teilweise verfassungswidrig (BVerfG) ..... 122

**Verfahrens- und Kostenrecht**

Von Norbert Schneider

Verfahrenswert des Versorgungsausgleichs (OLG Hamm) ..... 123  
 Zusätzliche Gebühr bei Hinwirken auf Erlass eines Strafbefehls (LG Nürnberg-Fürth) ..... 123  
 Keine gestaffelte Wertfestsetzung in sozialgerichtlichen Verfahren (LSG Sachsen) ..... 124  
 Berechnung des Längenzuschlags für Pflichtverteidiger (AG Dillingen a. d. Donau) ..... 125

**Anwalt und Kanzlei**

Von Christian Dahns

*C. Dahns*, Gewichtung von Fällen eines Antragstellers ..... 126  
 Voraussetzungen für eine Ersatzeinreichung (BGH) ..... 127  
 Nichtbeanstandungserlass im Zusammenhang mit Sammelanderkonten ..... 127

ISSN 1613-4621

**NJW Spezial**

**Die wichtigsten Informationen zu speziellen Rechtsgebieten**

**Schriftleitung:**

Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg*, Beethovenstraße 7 b, 60325 Frankfurt a. M., Postanschrift: Postfach 11 02 41, 60037 Frankfurt a. M., Telefon: (0 69) 75 60 91-0, Telefax: (0 69) 75 60 91-49, E-Mail: njw@beck-frankfurt.de Internet: www.njw.de

**Redaktion:**

Rechtsanwältin *Nathalie Dennier* (Verkehrsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Melanie Döge, LL.M.* (Gesellschaftsrecht); Rechtsanwalt *Michael Dollmann* (Koordination und Schlussredaktion); Rechtsanwalt *Tobias Freudenberg* (Insolvenzrecht); Rechtsanwältin *Antje Glinski* (Anwalt

und Kanzlei); Rechtsanwältin *Irina Huth* (Familienrecht); Rechtsanwalt *Dr. Andreas Kappus* (Miet- und Immobilienrecht); Rechtsanwältin *Dr. Maria Naucke-Lömker* (Erbrecht); Rechtsanwältin *Dr. Susanne Reinemann* (Verfahrens- und Kostenrecht); Rechtsanwalt *Prof. Dr. Achim Schunder* (Arbeitsrecht); Rechtsanwältin *Dr. Monika Spiekermann* (Baurecht); Rechtsanwalt *Dr. Stephan Tausch* (Strafrecht).

**Redaktionsrichtlinie C.H.BECK:**

Redaktionsrichtlinien und Werkabkürzungen sind im Zitierportal des Verlags C.H.BECK abrufbar: [www.zitierportal.de](http://www.zitierportal.de)

**Urheber- und Verlagsrechte:** Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Das gilt auch für die veröffentlichten Gerichtsentscheidungen und ihre Leitsätze, soweit sie vom Einsendenden oder von der

Schriftleitung erarbeitet oder redigiert worden sind. Der Rechtsschutz gilt auch im Hinblick auf Datenbanken und ähnlichen Einrichtungen. Kein Teil dieser Zeitschrift darf außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ohne schriftliche Genehmigung des Verlags in irgendeiner Form vervielfältigt, verbreitet oder öffentlich wiedergegeben oder zugänglich gemacht, in Datenbanken aufgenommen, auf elektronischen Datenträgern gespeichert oder in sonstiger Weise elektronisch vervielfältigt, verbreitet oder verwertet werden.

**Verlag:** Verlag C.H.BECK oHG, Wilhelmstr. 9, 80801 München, Postanschrift: Postfach 40 03 40, 80703 München, Telefon: (0 89) 3 81 89-0, Telefax: (0 89) 3 81 89-398, Postbank München IBAN: DE82 7001 0080 0006 2298 02, BIC: PBNKDEFFXXX.

Amtsgericht München, HRA 48 045. Gesellschafter sind Dr. Hans Dieter Beck und Dr. h. c. Wolfgang Beck, beide Verleger in München.

**Erscheinungsweise:** Zweimal im Monat als Beilage zur NJW.

**Bezugspreise 2023:** Der Bezugspreis von NJW-Spezial ist im Bezugspreis von NJW enthalten. Jahrestiele und -register sind nur noch mit dem jeweiligen Heft lieferbar.

**Druck:** Mayr Miesbach GmbH, Am Windfeld 15, 83714 Miesbach.



# DER BETRIEB

1948 | 2023

75  
JAHRE

10

Seite 529 – 592  
6. März 2023  
76. Jahrgang

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z 12

## Herausgeber

Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Ballwieser  
Prof. Dr. Dr. h.c. Dr. h.c. Holger Fleischer  
Prof. Dr. Johanna Hey  
Prof. Dr. h.c. Rudolf Mellinghoff  
Prof. Dr. Katharina Uffmann  
Dr. Thomas Wachter  
Prof. Dr. Barbara E. Weissenberger  
Prof. Dr. Francesca Werth

## Magazin

### Gastkommentar

Rainer Kirchdörfer  
Starke Arbeitnehmerrechte  
auch in der SE

### Standpunkte

Stephan Meyering  
OECD Two-Pillar Solution  
(Pillar 1 and 2) – Das Problem  
mit der Grundeinstellung

## Betriebswirtschaft

Leonhard Knoll  
§ 340f HGB und der unsinnige Renditevergleich unterschiedlich  
bilanzierender Kreditinstitute 529

## Steuerrecht

Daniel Dreßler/Mathias Veil  
Übertragungen nach § 6 Abs. 5 EStG und § 20 ff. UmwStG –  
neu Maß nehmen bei ertragsteuerlichen Sperrfristen 536

Peter Oser  
Zum Bilanzrecht der Organschaft 542

Der Noch-Nicht-Anwendungserlass zur Betriebsaufspaltung  
(S. Heil/A. Pupeter) 546

Gewerbesteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten  
bei Leasingverträgen (C. Neugebauer) 547

AfA von Gebäuden nach der kürzeren tatsächlichen Nutzungsdauer (BMF) 549

Steuerbarkeit von Gewinnen aus der Veräußerung von verschiedenen  
Kryptowährungen (BFH) 556

## Wirtschaftsrecht

Stefanie Gadow/Ullrich Hartmann/Dieter Lienland/Benjamin Bruhn  
Berücksichtigung von ESG-Risiken im Rahmen der Kreditvergabe- und  
-überwachungsprozesse von Finanzinstituten 564

GbR: Pflicht zur Beteiligung des Gesellschafters an der Willensbildung der  
Gesellschaft trotz Stimmverbots (BGH) 569

Keine Löschung der Löschungseintragung im Handelsregister bei  
unzureichender Liquidation einer GmbH (KG) 573

## Arbeitsrecht

Michael Kelwing/Gerd Ringwald  
Teuerungsanpassung der Betriebsrenten im Jahr 2023 579

Auflösungsantrag in der Berufungsinstanz (T. Vößing) 585

Kein Lohnanspruch bei Verweigerung von Corona-Tests  
(J. Westhues/F. Neugebauer) 586

Neumasseunzulänglichkeit führt nicht zu einer Neuordnung der gesetzlich  
festgelegten Rangfolge der Masseverbindlichkeiten (BAG) 587

Im Abonnement enthalten:

# Inhalt

## MAGAZIN

|   |            |
|---|------------|
| <b>Gastkommentar</b><br><i>Rainer Kirchdörfer</i> | <b>M4</b>  |
| <b>Kurzbeiträge</b>                               | <b>M6</b>  |
| <b>Impressum</b>                                  | <b>M12</b> |
| <b>Standpunkte</b><br><i>Stephan Meyering</i>     | <b>M14</b> |

## BETRIEBSWIRTSCHAFT

### AUFSATZ

|  |        |
|--|--------|
| Handelsbilanzrecht/Rechnungslegung<br><b>§ 340f HGB und der unsinnige Renditevergleich unterschiedlich bilanzierender Kreditinstitute</b><br><i>Prof. Dr. Leonhard Knoll, Würzburg</i><br>DB1422675 (Kurzfassung vgl. S. M6) | S. 529 |
|--|--------|

### KURZNACHRICHTEN INTERNATIONALE RECHNUNGSLEGUNG

|           |        |
|-----------|--------|
| DB1430796 | S. 534 |
|-----------|--------|

## STEUERRECHT

### AUFSATZ

|  |        |
|--|--------|
| Bilanzsteuerrecht/Umwandlungssteuerrecht<br><b>Übertragungen nach § 6 Abs. 5 EStG und § 20 ff. UmwStG - neu Maß nehmen bei ertragsteuerlichen Sperrfristen</b><br><i>WP/StB/CPA Dr. Daniel Dreßler / StB Mathias Veil, beide Stuttgart</i><br>DB1429931 (Kurzfassung vgl. S. M7) | S. 536 |
|--|--------|

|   |        |
|---|--------|
| Bilanzsteuerrecht/Körperschaftsteuer<br><b>Zum Bilanzrecht der Organshaft</b><br><i>WP/StB Prof. Dr. Peter Oser, Köln</i><br>DB1427302 (Kurzfassung vgl. S. M8) | S. 542 |
|---|--------|

## KOMPAKT

|  |        |
|--|--------|
| Gewinnermittlung<br><b>Der Noch-Nicht-Anwendungserlass zur Betriebsaufspaltung</b><br><i>RAin/StBin Svetlana Heil / RA/StB Alexander Pupeter, beide München</i><br>DB1429866 | S. 546 |
|--|--------|

|  |        |
|--|--------|
| Gewerbsteuer<br><b>Gewerbsteuerrechtliche Hinzurechnung von Wartungskosten bei Leasingverträgen</b><br><i>StBin Prof. Dr. Claudia Neugebauer, Wuppertal</i><br>DB1429867 | S. 547 |
|--|--------|

## VERWALTUNGSANWEISUNGEN

|  |        |
|--|--------|
| Einkommensteuer<br><b>AfA von Gebäuden nach der kürzeren tatsächlichen Nutzungsdauer (§ 7 Abs. 4 Satz 2 EStG)</b><br><i>BMF, Schreiben vom 22.02.2023</i><br>DB1431592 | S. 549 |
|--|--------|

|  |        |
|--|--------|
| Umsatzsteuer<br><b>USt-Befreiung für eng mit der Sozialfürsorge und der sozialen Sicherheit verbundene Leistungen</b><br><i>BMF, Schreiben vom 14.02.2023</i><br>DB1430845 | S. 551 |
|--|--------|

|   |        |
|---|--------|
| Bewertungsgesetz<br><b>Ermittlung des Gebäudesachwerts nach § 190 BewG</b><br><i>BMF, Schreiben vom 30.01.2023</i><br>DB1430410 | S. 553 |
|---|--------|

## ENTSCHEIDUNGEN

|  |        |
|--|--------|
| Gewinnermittlung<br><b>Übergang der Gewinnermittlung von der Einnahmen-Überschussrechnung zur Gewinnermittlung nach Durchschnittssätzen</b><br><i>BFH, Urteil vom 23.11.2022 - VI R 31/20</i><br>DB1431524 | S. 554 |
|--|--------|

|   |        |
|---|--------|
| Einkommensteuer<br><b>Steuerbarkeit von Gewinnen aus der Veräußerung von verschiedenen Kryptowährungen (Bitcoin, Ether, Monero)</b><br><i>BFH, Urteil vom 14.02.2023 - IX R 3/22</i><br>DB1431774 | S. 556 |
|---|--------|

|   |        |
|---|--------|
| Erbschaft-/Schenkungsteuer<br><b>Beschränkte Erbschaftsteuerpflicht bei Erwerb durch Vermächtnis</b><br><i>BFH, Urteil vom 23.11.2022 - II R 37/19</i><br>DB1431773 | S. 562 |
|---|--------|



## WIRTSCHAFTSRECHT

### AUFSATZ

Kapitalmarktrecht

#### **Berücksichtigung von ESG-Risiken im Rahmen der Kreditvergabe- und -überwachungsprozesse von Finanzinstituten**

Stefanie Gadow, Düsseldorf / Ullrich Hartmann, Frankfurt/M. / Dieter Lienland, Düsseldorf / Benjamin Bruhn, Berlin

DB1431104 (Kurzfassung vgl. S. M9)

S. 564

### ENTSCHEIDUNGEN

Personengesellschaftsrecht

#### **GbR: Pflicht zur Beteiligung des Gesellschafters an der Willensbildung der Gesellschaft trotz Stimmverbots**

BGH, Urteil vom 17.01.2023 – II ZR 76/21

DB1431446

S. 569

GmbH-Recht

#### **Keine Löschung der Löschungseintragung im Handelsregister bei unzureichender Liquidation einer GmbH**

KG Berlin, Beschluss vom 28.10.2022 – 22 W 53/22

DB1431964

S. 573

Insolvenzrecht

#### **Internationale Zuständigkeit der deutschen Insolvenzgerichte trotz eines zeitlich vorausgehenden Insolvenzantrags in einem Drittstaat**

BGH, Beschluss vom 08.12.2022 – IX ZB 72/19

DB1429200

S. 574

## ARBEITSRECHT

### AUFSATZ

Betriebliche Altersversorgung

#### **Teuerungsanpassung der Betriebsrenten im Jahr 2023**

Michael Kelwing, Mülheim/R. / Gerd Ringwald, Stuttgart

DB1430231 (Kurzfassung vgl. S. M10)

S. 579

### KOMPAKT

Kündigungsrecht

#### **Auflösungsantrag in der Berufungsinstanz**

RA/FAArbR Tobias Vöfßing, CIPP/E, Essen

DB1426719

S. 585

Entgeltrecht

#### **Kein Lohnanspruch bei Verweigerung von Corona-Tests**

RA Jan Westhues, LL.B. / RA/FAArbR Fabian Neugebauer, LL.M., beide Köln

DB1429863

S. 586

### ENTSCHEIDUNGEN

Insolvenzrecht

#### **Neumasseunzulänglichkeit führt nicht zu einer Neuordnung der gesetzlich festgelegten Rangfolge der Masseverbindlichkeiten**

BAG, Urteil vom 25.08.2022 – 6 AZR 441/21

DB1423808

S. 587

21. April 2023

## Fachtagung Unternehmenssanierung

■ **Überblick über die aktuelle höchstrichterliche Rechtsprechung zum Insolvenzrecht**  
Prof. Dr. Heinrich Schoppmeyer, Richter am BGH

■ **Anforderungen an die Fortbestehensprognose und an Sanierungskonzepte aus haftungsrechtlicher Sicht**  
RA Prof. Dr. habil. Gerrit Hölzle, Partner, GÖRG Partnerschaft von Rechtsanwälten mbB

■ **Vorschlag der EU-Kommission für eine neue Richtlinie zur Harmonisierung bestimmter Aspekte des materiellen Insolvenzrechts**  
RAin Dr. Cristina Weidner, Partnerin, Leiterin Restrukturierung und Insolvenz bei Clifford Chance Partnerschaft mbB

■ **Steuerliche Aspekte bei Distressed M&A**  
StB Dr. Axel Mielke, Partner, Leiter PwC Deals Tax Business Recovery Services, PwC GmbH WPG

■ **Die wichtigsten Entwicklungen im Sanierungssteuerrecht: aktuelle Rechtsprechung und Praxis der Finanzverwaltung**  
Prof. Dr. Christoph Uhländer, Hochschule für Finanzen NRW

■ **Unternehmensfinanzierung und ESG: Auswirkungen in Sanierungsszenarien – ein Ausblick**  
RA Prof. Dr. Bernd Geier, LL.M. (Cambridge), Partner, Rimön Falkenfort / RA Oliver Otto, Partner, Rimön Falkenfort

■ **u.v.m.**

### VERANSTALTUNGSDetails

**Termin:**

21. April 2023

**Teilnahme:**

In Düsseldorf

**Teilnahmegebühr:**

Frühbucherpreis bis zum 15.03.2023

695 € zzgl. MwSt.

Frühbucherpreis für Abonnenten

von DER BETRIEB/WPG/IDW-Mitglieder:

545 € zzgl. MwSt.

(bis zum 15.03.2023)

Information und Anmeldung: <http://hbfm.link/unternehmenssanierung> | Fon 0211 21091104 | eMail: [veranstaltungen@fachmedien.de](mailto:veranstaltungen@fachmedien.de)

D3-Z132

# Die Öffentliche Verwaltung

Zeitschrift für öffentliches Recht  
und Verwaltungswissenschaft

# DOV

76. Jahrgang März 2023  
Heft 5 Seiten 185–224



**Tarik Tabbara**, Zur Gewährleistung der Einordnung in die deutschen Lebensverhältnisse als Einbürgerungsvoraussetzung – Anzeichen in der Praxis für einen allgemeinen Kulturvorbehalt für Einbürgerungen

**Anna-Lena Hollo**, Die Neuausrichtung des Bundesamtes für Bevölkerungsschutz und Katastrophenhilfe – Hintergründe, Konzeption und verfassungsrechtliche Probleme

**Carolin Heinzl**

**Julia Tschwatschal**, Unlauteres Prüfungsverhalten bei Open-Book-Prüfungen

**Ingo Alda**, Gesetzliche Festlegung von Ausschlussfristen in Nordrhein-Westfalen im Dritten Gesetz zur Änderung des Gesetzes zur Ausführung des Baugesetzbuches in Nordrhein-Westfalen

www.doev.de  
Kohlhammer

# 5

Buchbesprechung  
Rechtsprechung in Leitsätzen

# Inhaltsverzeichnis

## Abhandlungen

- Tarik Tabbara*, Berlin, Zur Gewährleistung der Einordnung in die deutschen Lebensverhältnisse als Einbürgerungsvoraussetzung – Anzeichen in der Praxis für einen allgemeinen Kulturvorbehalt für Einbürgerungen ..... 185
- Anna-Lena Hollo*, Hannover, Die Neuausrichtung des Bundesamtes für Bevölkerungsschutz und Katastrophenhilfe – Hintergründe, Konzeption und verfassungsrechtliche Probleme ..... 195
- Carolin Heinzl/Julia Tschwatschal*, Leipzig, Unlauteres Prüfungsverhalten bei Open-Book-Prüfungen ..... 205
- 

## Kleinerer Beitrag

- Ingo Alda*, Bonn, Gesetzliche Festlegung von Ausschlussfristen in Nordrhein-Westfalen im Dritten Gesetz zur Änderung des Gesetzes zur Ausführung des Baugesetzbuches in Nordrhein-Westfalen – Rechtsunsicherheit und finanzielle Einbußen für die Kommunen in NRW ..... 213
- 

## Buchbesprechung

- Thomas Spitzlei*, Nichtiges Verwaltungshandeln (*Hartmut Bauer*) ..... 217
- 

## Leitsätze

### Gerichte der Europäischen Union

101. *EuGH*, Urteil vom 8.12.2022 – C-731/21 – GV – Gewährung von Hinterbliebenenpension an den überlebenden Partner einer eingetragenen Lebenspartnerschaft ..... 219

### Verfassungsgerichte

102. *BVerfG*, Beschluss vom 19.10.2022 – 1 BvL 3/21 – Gewährleistung eines menschenwürdigen Existenzminimums; Leistungen für alleinstehende erwachsene Asylbewerber in Sammelunterkünften ..... 219
103. *BVerfG*, Urteil vom 14.12.2022 – 2 BvE 8/21 – Parlamentarisches Fragerecht; unterlassene Auskunft der Bundesregierung zur Zahl der im Ausland tätigen Verfassungsschutzbediensteten ..... 219

### Verwaltungsgerichtsbarkeit

#### Öffentliches Dienstrecht

104. *HessVGH*, Beschluss vom 26.10.2022 – 1 B 1368/22 – Versetzung eines Beamten aufgrund einer Behördenumstrukturierung ..... 219

#### Schul-, Hochschul- und sonstiges Kultusrecht; Prüfungsrecht

105. *SächsOVG*, Beschluss vom 12.8.2022 – 2 B 193/22 – Schulrecht; Aufnahmeentscheidung ..... 219

#### Polizei- und Ordnungsrecht

106. *SächsOVG*, Beschluss vom 25.7.2022 – 6 B 16/22 – Anspruch auf polizeiliches Einschreiten zum Schutz der Nachtruhe; Sicherung des Neubescheidungsanspruchs ..... 220

#### Kommunalrecht

107. *SächsOVG*, Beschluss vom 25.8.2022 – 4 A 186/22 – Gemeindezusammenschluss durch Vertrag; Ortschaftsverfassung ..... 220
108. *SächsOVG*, Beschluss vom 25.8.2022 – 4 B 190/22 – Überörtliche Rechnungsprüfung; kommunale Selbstverwaltung ..... 220

## **Wirtschafts- und Gewerberecht; Berufsrecht**

109. *HambOVG*, Urteil vom 20.9.2022 – 3 Bf 198/21 – Auswahlverfahren zur Vergabe von Leistungen der Notfallrettung ..... 220
110. *SächsOVG*, Beschluss vom 17.10.2022 – 6 B 62/22 – Wettvermittlungsstellen; Mindestabstand zu Schulen ..... 220

## **Gesundheits- und Lebensmittelrecht**

111. *HambOVG*, Beschluss vom 8.6.2022 – 3 Bs 263/21 – Anordnung zur Rücknahme von mit 2-Chlorethanol belastetem Calcium- und Magnesiumcarbonat ..... 220

## **Datenschutz-, Informations- und Medienrecht**

112. *OVG NRW*, Urteil vom 15.6.2022 – 16 A 857/21 – Anfechtung einer datenschutzrechtlichen Verwarnung des Bundesbeauftragten für den Datenschutz ..... 221

## **Bau- und Planungsrecht**

113. *BayVGH*, NK-Urteil vom 1.9.2022 – 15 N 21.2289 – Gesamtunwirksamkeit des Bebauungsplans trotz beschränkter Normenkontrollantrags ..... 221
114. *BayVGH*, NK-Urteil vom 26.9.2022 – 15 N 21.3023 – Ausfertigung und Bekanntmachung eines Bebauungsplans; Divergenz zwischen planerisch Gewolltem und tatsächlich Beschlossenem ..... 221
115. *BayVGH*, NK-Urteil vom 25.10.2022 – 15 N 22.861 – Antragsbefugnis des Plannachbarn; Typenzwang für Festsetzungen; Emissionskontingentierung ..... 221
116. *HessVGH*, Beschluss vom 25.10.2022 – 3 A 247/21.Z – Genehmigungsvorbehalt in einer Milieuschutzsatzung ..... 222
117. *BayVGH*, Beschluss vom 7.11.2022 – 15 CS 22.1998 – Baugenehmigungsfiktion im bayerischen Landesrecht; gesetzliche Pflicht zur Ausstellung der Fiktionseintrittsbescheinigung ..... 222
118. *NdsOVG*, Beschluss vom 16.11.2022 – 1 ME 106/22 – Vollstreckung einer Bauaufsichtsverfügung gegen eine Wohnungseigentümergeinschaft ..... 222

## **Naturschutz- und Umweltrecht**

119. *OVG NRW*, Urteil vom 12.9.2022 – 22 D 263/21.AK – Klage gegen Nebenbestimmungen einer immissionsschutzrechtlichen Genehmigung; Unrichtigkeit einer Rechtsmittelbelehrung ..... 222

## **Straßen-, Wege- und Verkehrsrecht**

120. *SächsOVG*, Beschluss vom 13.6.2022 – 6 B 45/22 – Anordnung zur Beseitigung von Mauerabbruch ..... 223
121. *VGH BW*, Beschluss vom 14.11.2022 – 13 S 545/22 – Bewohnerparkzone; erheblicher Parkraumangel ..... 223

## **Ausländer- und Staatsangehörigkeitsrecht**

122. *HessVGH*, Beschluss vom 4.10.2022 – 3 B 523/22 – Aufenthaltsgewährung bei gut integrierten Jugendlichen und Heranwachsenden ..... 223

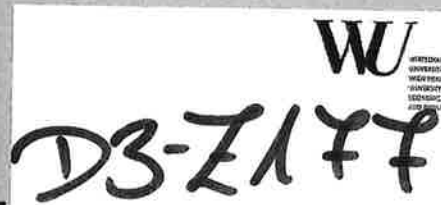
## **Verwaltungsverfahrens-, -zustellungs- und -vollstreckungsrecht**

123. *SächsOVG*, Urteil vom 9.6.2022 – 6 A 365/19 – Widerruf einer Zuwendung; Ausnahme vom intendierten Ermessen ..... 223
124. *OVG NRW*, Beschluss vom 27.10.2022 – 18 E 473/22 – Unwirksamkeit einer Zustellung; Rügeobliegenheit ..... 224

## **Gerichtsverfahrensrecht**

125. *BVerwG*, Urteil vom 31.8.2022 – 6 A 9.20 – Unzulässigkeit einer Klageänderung ..... 224
126. *SächsOVG*, Beschluss vom 13.4.2022 – 1 B 395/21 – Heilung einer außer Vollzug gesetzten Satzung ..... 224
127. *SächsOVG*, Beschluss vom 4.8.2022 – 6 A 702/19 – Zulassung der Berufung; Gehörsverstoß; Beruhen; Kausalität ..... 224
128. *HambOVG*, Beschluss vom 12.8.2022 – 6 Bs 57/22 – Anforderungen an die einfache Signatur ..... 224
129. *HambOVG*, Beschluss vom 26.8.2022 – 5 Bf 149/22.Z – Übergehen eines Antrags auf Bewilligung einer Reiseentschädigung ..... 224
130. *BayVGH*, Beschluss vom 21.9.2022 – 15 ZB 22.1621 – Antrag auf Zulassung der Berufung; Klageabweisung als unzulässig und unbegründet ..... 224

# GRUR



## Gewerblicher Rechtsschutz und Urheberrecht

Zeitschrift herausgegeben von der Deutschen Vereinigung  
für gewerblichen Rechtsschutz und Urheberrecht

- 289 | PHILIPP HACKER  
Die Regulierung von ChatGPT et al. – ein europäisches Trauerspiel
- 291 | WOLFGANG BÜSCHER  
Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum  
Lauterkeitsrecht seit Ende 2021 (Teil 1)
- 307 | JOSEPHINE BERSEM  
Die Haftung von Intermediären für Markenverletzungen  
heute und morgen
- 330 | OLG München  
EuGH-Vorlage zur öffentlichen Wiedergabe bei lizenzierte  
Signalweiterleitung durch hoteleigene Kabelverteilanlage  
– Fernsehserie
- 332 | BGH  
Verwirkung markenrechtlicher Ansprüche – HEITEC III
- 343 | BGH  
Anforderungen an wettbewerbsrechtliche Haftung  
für Affiliate-Partner – Haftung für Affiliates  
(m. Anm. Fritzsche)
- 354 | EuGH  
Restriktive Absatzförderung von Biozidprodukten  
zum Gesundheits- und Umweltschutz – CIHEF ua
- 364 | BGH  
Darlegungslast von Gläubiger und Netzwerkbetreiber  
zur Wirksamkeit einer Zustellung an inländischen  
Zustellungsbevollmächtigten – „Read-only-Modus“

[www.grur.org](http://www.grur.org)  
[www.grur.beck.de](http://www.grur.beck.de)

### 5/2023

Seiten 289 bis 368  
125. Jahrgang  
2. März 2023

 The logo for C.H. Beck, featuring a stylized griffin or dragon standing on a pedestal, with a circular emblem containing the letter 'B' to its left. Below the logo, the text 'C.H. BECK' is printed in a serif font.
 

C.H. BECK



## Inhalt

|                               |            |  |
|-------------------------------|------------|--|
| EDITORIAL                     | <b>289</b> | PHILIPP HACKER<br>Die Regulierung von ChatGPT et al. – ein europäisches Trauerspiel  |
| AUFSÄTZE                      | <b>291</b> | WOLFGANG BÜSCHER<br>Aus der Rechtsprechung des EuGH und des BGH zum Lauterkeitsrecht seit Ende 2021 (Teil 1)   |
|                               | <b>307</b> | JOSEPHINE BERSEM<br>Die Haftung von Intermediären für Markenverletzungen heute und morgen. Störerhaftung oder täterschaftliche Haftung nach dem Vorbild des Urheberrechts? |
| MITTEILUNGEN                  | <b>315</b> | ECTA Letter to German Federal Constitutional Court FINAL<br>(Alexander von Mühlendahl/Carolin Wittkamp-Kind)   |
| BUCHBESPRECHUNGEN             | <b>323</b> | REINHARD INGERL/CHRISTIAN ROHNKE (Hrsg.): Markengesetz. Gesetz über den Schutz von Marken und sonstigen Kennzeichen. Kommentar (Michael Loschelder)                        |
| RECHTSPRECHUNG<br>Patentrecht | <b>325</b> | BGH 18.10.2022 – X ZR 36/21<br>Öffentliche Zugänglichkeit von Unterlagen eines Patentanmeldeverfahrens – Gesperre  |
| Urheberrecht                  | <b>330</b> | OLG München 24.11.2022 – 29 U 6583/21<br>EuGH-Vorlage zur öffentlichen Wiedergabe bei lizenzierte Signalweiterleitung durch hoteleigene Kabelverteilanlage – Fernsehserie  |
| Markenrecht                   | <b>332</b> | BGH 26.1.2023 – I ZR 56/19<br>Verwirkung markenrechtlicher Ansprüche – HEITEC III  |
|                               | <b>338</b> | BPatG 29.6.2022 – 29 W (pat) 66/20<br>Voraussetzungen für die Annahme einer Wiederholungsmarke – HANDTE  |

- Wettbewerbsrecht
- 343** | BGH 26.1.2023 – I ZR 27/22  
Anforderungen an wettbewerbsrechtliche Haftung für Affiliate-Partner – Haftung für Affiliates (m. Anm. Jörg Fritzsche, S. 346)
- 348** | OLG Düsseldorf 17.11.2022 – 20 U 149/21  
Wettbewerbsverhältnis beim Vertrieb von Kapitalanlagen – Liquidierung von Lebensversicherungen
- 350** | OLG Köln 23.12.2022 – 6 U 83/22  
Internetbewertung ohne geschäftlichen Kontakt – Ein-Stern-Bewertung
- Lebensmittelrecht
- 352** | EuGH 1.12.2022 – C-595/21  
Identische Begriffsauslegung von „Produktname“ und „Bezeichnung des Lebensmittels“ – LSI – Germany
- Arzneimittel- und Heilmittelwerberecht
- 354** | EuGH 19.1.2023 – C-147/21  
Restriktive Absatzförderung von Biozidprodukten zum Gesundheits- und Umweltschutz – CIHEF ua
- Persönlichkeitsrecht
- 360** | BVerfG 24.10.2022 – 1 BvR 19/22  
Reichweite des postmortalen Persönlichkeitsrechts – Kohl-Protokolle I
- 363** | BVerfG 24.10.2022 – 1 BvR 110/22  
Geldentschädigung wegen Verletzung des postmortalen Persönlichkeitsrechts – Kohl-Protokolle II
- Verfahrensrecht
- 364** | BGH 10.11.2022 – I ZB 10/22  
Darlegungslast von Gläubiger und Netzwerkbetreiber zur Wirksamkeit einer Zustellung an inländischen Zustellungsbevollmächtigten – „Read-only-Modus“
- V** | Impressum

# VersR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z212

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Aus dem Inhalt

Seiten 273–344

5

## Aufsätze

- Jan Pohle** — DORA: Die EU-Verordnung über die digitale operationale Resilienz im Finanzsektor 273
- Robert Koch** — Abtretung des Freistellungsanspruchs in der Haftpflichtversicherung 283
- Florian Schwepcke** — Die „taggenaue Berechnung“ des Schmerzensgeldes – ein Fehlgriff? 294

## Rechtsprechung

- Kondizierbarkeit einer gezahlten Versicherungssumme bei fehlerhafter Einbeziehung einer Lebensversicherung in das Versorgungsausgleichsverfahren (OLG Frankfurt) 303
- Schützenswertes Vertrauen auf Ersatz von Behandlungskosten bei vorbehaltloser Kostenerstattung über einen längeren Zeitraum (OLG Karlsruhe) 307
- Unterhaltungspflicht für ein Gewässer kann der Verkehrssicherungspflicht mit drittschützendem Charakter gleichkommen (BGH) 312
- Reichweite des Vorrangs der spezialgesetzlichen Prospekthaftung (BGH) 328
- Ersatzfähigkeit der COVID-19-Desinfektionspauschale eines Sachverständigen nach einem Verkehrsunfall (BGH) 330
- Entbehrlichkeit einer Begründung des Widerrufs einer Schenkung wegen groben Undanks (BGH) 332
- Prozessführungsbefugnis des Insolvenzverwalters des VN für auf Versicherer übergegangene Forderung (BGH) 336

Verlag Versicherungswirtschaft



Versicherungsrecht





# Versicherungsrecht

Zeitschrift für Versicherungsrecht, Haftungs- und Schadensrecht

## Herausgeber und Hauptschriftleiter:

Prof. Dr. Manfred Wandt, Frankfurt/M.

## Weitere Mitglieder der Schriftleitung:

Prof. Dr. Oliver Brand, LL.M., Mannheim (Kranken- und Unfallversicherung, Straßenverkehrsrecht), Dr. Jürgen Bürkle, Stuttgart (Versicherungsaufsichts- und Versicherungsunternehmensrecht), VRIOLG a.D. Lothar Jaeger, Köln (Berufshaftungs- und Amtshaftungsrecht), RA Prof. Dr. Theo Langheid, Salzburg (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, alle Versicherungszweige außer Haftpflicht- und Personenversicherung), Prof. Dr. Dirk Loo-schelders, Düsseldorf (Haftpflichtversicherung, Haftungsrecht, Sozialversicherungsrecht, Internationales Privat- und Prozessrecht), Prof. Dr. Peter Reiff, Trier (Allgemeines Versicherungsvertragsrecht, Lebens- und Berufsunfähigkeitsversicherung, Vertriebsrecht, Prozessrecht).

## Herausgeberbeirat:

Prof. Dr. Walter Bayer, Jena; RA Dr. Gunne Bähr, LL.M., Köln; Prof. Dr. Meinrad Dreher, LL.M., Mainz; RA Dr. Joachim Grote, Köln; VRIOLG Dr. Gregor Gundlach, Hamm; RiBGH Marion Harsdorf-Gebhardt, Karlsruhe; RA Dr. Bodo Hasse, LL.M., München; Prof. Dr. Helmut Heiss, LL.M., Zürich; VRIOLG Dr. Ulrich Herrmann, Karlsruhe; Prof. Dr. Robert Koch, LL.M., Hamburg; Prof. Dr. Leander D. Loacker, Zürich; Prof. Dr. Jan Lüttringhaus, LL.M., Hannover; Vizepräsident a.D. Dr. Gerda Müller, Karlsruhe; Prof. Dr. Petra Pohlmann, Münster; Prof. Dr. Roland Rixecker, Saarbrücken; Prof. Dr. Lena Rudkowski, Gießen; Prof. Dr. Martin Schauer, Wien; Dr. h.c. Wilhelm Schluckebier, BVR a.D., Ombudsmann für Versicherungen, Berlin; Prof. Dr. Andreas Spickhoff, München; VRIOLG a.D. Wilfried Terno, Karlsruhe; RiBGH Vera von Pentz, Karlsruhe; Prof. Dr. Gerhard Wagner, LL.M., Berlin.

## Inhalt

versr.de

### Aufsätze

- Jan Pohle, Köln* – DORA: Die EU-Verordnung über die digitale operationale Resilienz im Finanzsektor ..... 273
- Prof. Dr. Robert Koch, Hamburg* – Abtretung des Freistellungsanspruchs in der Haftpflichtversicherung – Zugleich Besprechung von Julian Glimpel, Die Abtretung von Deckungsansprüchen nach § 108 Abs. 2 VVG – Eine Untersuchung der Auswirkungen einer Abtretung von D&O-Deckungsansprüchen im Rahmen von Innenhaftungsfällen an die geschädigte Gesellschaft sowie die prozessuale Durchsetzung der Ansprüche ..... 283
- Florian Schwepcke, München* – Die „taggenaue Berechnung“ des Schmerzensgeldes – ein Fehlgriff? – Zugleich Anmerkung zu den Urteilen des BGH v. 15.2.2022 – VI ZR 937/20, VersR 2022, 712 und v. 22.3.2022 – VI ZR 16/21, VersR 2022, 819 ..... 294

### Tagungsberichte

- Lothar Jaeger, Köln* – 7. Kölner Medizinrechtstag vom 29.9.2022: „Patientenrechtgesetz 2.0?“ ..... 297

### Buchbesprechungen

- Dr. Lars Maritzen, Düsseldorf* – Fabian Stancke/Tobias Unterguggenberger, Leitfaden Versicherungskartellrecht für Vorstände, Führungskräfte und Mitarbeiter ..... 299



Lesen Sie jetzt die VersR online unter [juris.de/versr](https://www.juris.de/versr) und schalten Sie Ihren persönlichen juris Zugang mit dem folgenden Code frei: dzAb37bR

## Inhalt

**Rechtsprechung****Versicherungsvertragsrecht***Lebensversicherung*

Verwirkung des Widerspruchsrechts trotz fehlerhafter Belehrung (OLG Dresden, Urt. v. 22.11.2022 – 4 U 740/22) ..... 301

**Kondizierbarkeit einer gezahlten Versicherungssumme bei fehlerhafter Einbeziehung einer Lebensversicherung in das Versorgungsausgleichsverfahren** (OLG Frankfurt, Urt. v. 21.12.2022 – 7 U 128/21) ..... 303

*Berufsunfähigkeitsversicherung*

Voraussetzungen der Leistungsfreiheit nach Abgabe eines Anerkenntnisses (OLG Hamm, Beschl. v. 23.11.2022 – 20 U 238/22) ..... 305

*Krankheitskostenversicherung*

**Schützenswertes Vertrauen auf Ersatz von Behandlungskosten bei vorbehaltloser Kostenerstattung über einen längeren Zeitraum** (OLG Karlsruhe, Urt. v. 2.2.2023 – 12 U 194/22) ..... 307

*Haftpflichtversicherung*

Keine Feststellungsklage des Geschädigten gestützt auf Schadensersatzansprüche des VN gegen seinen Haftpflichtversicherer (OLG Hamm, Beschl. v. 11.11.2022 – 20 U 213/22) ..... 309

*Gebäudeversicherung*

Vom Gericht fehlerhaft unterlassene Ermittlung des Zeitwerts bei behaupteter und vom VN bestrittener Unterversicherung (OLG Dresden, Urt. v. 6.12.2022 – 4 U 1053/22) ..... 311

**Haftungsrecht***Amtshaftung*

**Unterhaltungspflicht für ein Gewässer kann der Verkehrssicherungspflicht mit drittschützendem Charakter gleichkommen** (BGH, Urt. v. 1.12.2022 – III ZR 54/21) ..... 312

*Darlehen*

Berechnung des Wertersatzanspruchs bei Widerruf eines mit einem Kfz-Kaufvertrag verbundenen Verbraucherdarlehensvertrags (BGH, Urt. v. 25.10.2022 – XI ZR 44/22) ..... 315

*Kfz-Kaufvertrag*

Keine Pflicht zur Ersatzlieferung eines Nachfolgemodells bei Lieferbarkeit eines mangelfreien Neuwagens des ursprünglichen Modells (BGH, Urt. v. 4.5.2022 – VIII ZR 50/20) ..... 322

*Prospekthaftung*

**Reichweite des Vorrangs der spezialgesetzlichen Prospekthaftung** (BGH, Beschl. v. 13.12.2022 – XI ZB 10/21) ..... 328

*Schadensberechnung*

**Ersatzfähigkeit der COVID-19-Desinfektionspauschale eines Sachverständigen nach einem Verkehrsunfall** (BGH, Urt. v. 13.12.2022 – VI ZR 324/21) ..... 330

*Schenkung*

**Entbehrlichkeit einer Begründung des Widerrufs einer Schenkung wegen groben Undanks** (BGH, Urt. v. 11.10.2022 – X ZR 42/20) ..... 332

*Verjährung*

Beginn der Verjährung in einem Dieselfall (BGH, Urt. v. 13.12.2022 – VI ZR 1008/20) ..... 335

## Inhalt

**Prozessrecht***Prozessführungsbefugnis***Prozessführungsbefugnis des Insolvenzverwalters des VN für auf Versicherer übergegangene Forderung**

(BGH, Urt. v. 15.12.2022 – I ZR 135/21) ..... 336

*Rechtsmittelfrist*

Notierung einer einwöchigen Vorfrist als zwingende organisatorische Vorkehrung des Anwalts zur Vermeidung von Fristversäumnissen

(BGH, Beschl. v. 20.9.2022 – VI ZB 17/22) ..... 340

*Streitgegenstand*

Diesel-Skandal: Ansprüche aus Kauf und späterem Aufspielen des Software-Updates als verschiedene Streitgegenstände

(BGH, Urt. v. 22.2.2022 – VI ZR 265/20) ..... 341

**Transportrecht***Luftbeförderungsvertrag*

Pflicht eines Luftfahrtunternehmens zum Angebot einer anderweitigen Beförderung bei Eintritt von Störungen auf einem Ersatzflug

(BGH, Urt. v. 10.11.2022 – X ZR 97/21) ..... 343



## VersicherungswirtschaftHEUTE



Mehr erfahren unter  
[versicherungswirtschaft-heute.de/abos](https://www.versicherungswirtschaft-heute.de/abos)

### Ihr neues PLUS des Tages:

- Zugang zu allen Beiträgen, Recherchen und Managermeinungen
- Exklusive Fach- und Buchinhalte, zusammengestellt von der VW-Redaktion
- Zugang zum Managerforum VersicherungswirtschaftCLUB

# EuZW

Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN  
VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z67

## In Zusammenarbeit mit der Neuen Juristischen Wochenschrift

herausgegeben von

Prof. Dr. Dr. h. c. mult. Jürgen Basedow

Dr. Andreas von Bonin

Prof. Dr. Dr. h. c. Susanne Kalss

Dr. Ulrich Karpenstein

Dr. Manuel Kellerbauer

Johannes Laitenberger

Prof. Dr. Katja Langenbacher

Dr. Luigi Malferrari

Prof. Dr. Dr. h. c. Ingolf Pernice

Prof. Dr. Dr. h. c. Uwe H. Schneider

Dr. Dominik Schnichels

Dr. Ulrich Soltész

Prof. Dr. Walter A. Stoffel

Prof. Dr. Stephan Wernicke

Prof. Dr. Ferdinand Wollenschläger

## Aus dem Inhalt

- **Walter A. Stoffel**  
Neues Aktienrecht in der Schweiz (Editorial) 153
- **Sebastian Merk**  
Inflationsbekämpfung durch Preisstopps und  
Preisdirigismus? 157
- **Otmar Stöcker/Rolf Stürner**  
Runder Tisch Grundpfandrechte – Teil 2 163
- **Peter Hilpold**  
Next Generation EU und die „Einnahmen-  
souveränität“: Das EU-Eigenmittelsystem  
vor dem BVerfG 169
- 
- **EuGH**  
Genfer Akte: Wirksamer EU-Beitritt zur  
Genfer Akte des LUA  
(m. Anm. Jörg Gundel) 178
- **EuGH**  
Beihilferecht: Beihilfen für Umbaumaßnahmen  
betreffend Wasserkraftanlagen in Estland  
(m. Anm. Valentine Lemonnier) 186
- **EuGH**  
Vergaberecht: Keine gemeinsame Kontrolle als  
Inhouse-Voraussetzung bei Beteiligung ohne  
Mitwirkung an der Unternehmensleitung  
(m. Anm. Matthias Knauff) 193



C.H. BECK

4/2023

27. Februar 2023

34. Jahrgang S. 153–200



5450202304

---

# Europäische Zeitschrift für Wirtschaftsrecht

European Journal of Business Law · Revue Européenne de Droit Économique

## EuZW 4/2023

27. Februar · 34. Jahrgang 2023 · Seite 153–200

---

### Inhalt

|                              |  |  |     |
|------------------------------|--|--|-----|
| <b>Editorial</b>             | <b>Walter A. Stoffel</b><br>Neues Aktienrecht in der Schweiz   | 153  |     |
| <b>Europa-Report</b>         | Binnenmarkt, Steuerrecht, Umweltrecht, Betrugsbekämpfung, Arbeitsrecht,<br>Institutionelles  | 155  |     |
| <b>Aufsätze und Berichte</b> | <b>Sebastian Merk</b><br>Inflationsbekämpfung durch Preisstopps und Preisdirigismus?<br><b>Otmar Stöcker/Rolf Stürner</b><br>Runder Tisch Grundpfandrechte – Teil 2            | 157<br>163   |     |
| <b>Zur Rechtsprechung</b>    | <b>Peter Hilpold</b><br>Next Generation EU und die „Einnahmensouveränität“: Das EU-Eigenmittelsystem<br>vor dem BVerfG   | 169  |     |
| <b>Buchbesprechung</b>       | Basedow: EU Private Law – Anatomy of a Growing Legal Order ( <b>Christian von Bar</b> )<br>Becker: Die Investitionskontrolle im Außenwirtschaftsrecht ( <b>Michael Fuchs</b> ) | 176<br>177   |     |
| <b>Rechtsprechung</b>        |  |  |     |
| EuGH                         | 22.11.2022 – C-24/20   | Genfer Akte: Wirksamer EU-Beitritt zur Genfer Akte des LUA<br>( <b>m. Anm. Jörg Gundel, S. 185</b> )   | 178 |
| EuGH                         | 15.12.2022 – C-470/20  | Beihilferecht: Beihilfen für Umbaumaßnahmen betreffend<br>Wasserkraftanlagen in Estland<br>( <b>m. Anm. Valentine Lemonnier, S. 192</b> )                                      | 186 |
| EuGH                         | 22.12.2022 – C-383/21,<br>C-384/21   | Vergaberecht: Keine gemeinsame Kontrolle als Inhouse-Voraussetzung<br>bei Beteiligung ohne Mitwirkung an der Unternehmensleitung<br>( <b>m. Anm. Matthias Knauff, S. 199</b> ) | 193 |

# itr**b** <sup>D3-Z329</sup> IT-Rechts- berater

## Informationsdienst für IT-Recht und Datenschutz

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

In Kooperation mit:



Arbeitsgemeinschaft  
IT-Recht

## Rechtsprechung

- › EuGH: Verhältnis der Rechtsbehelfe nach Art. 77 bis 79 DSGVO 58
- › EuGH: Bedeutung und Umfang des Begriffs der Kopie in Art. 15 Abs. 3 DSGVO 59
- › EuGH: Auslistung unrichtiger Inhalte durch Suchmaschine 61
- › BGH: Keine Verjährung der Vertragsstrafe für fortgesetzte Urheberrechtsverletzung bei eBay 64
- › OLG Saarbrücken: Frist zur Überprüfung der Kontosperrung 66

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

- Rössel*
- › Digital Services Act: Regulierung von Big Tech 68

### Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Söbbing*
- › (Keine) Urheberrechtsklauseln in SaaS-Verträgen 75
- Schippel*
- › Der EU Data Act – die Zukunft von B2B-Datenlizenz und Data as a Service-Modellen 79

# Inhaltsverzeichnis

## Aktuelle Kurzinformationen

- BGH: Keine Haftung für irreführende Werbung des Affiliate-Partners 57
- OLG Stuttgart: Rückzahlungsanspruch der Bank bei betrügerischer Transaktion 57
- LG Karlsruhe: Unzulässiger Online-Marktplatz für Apotheken 57
- LG Magdeburg: Unzulässige Werbung für Suchmaschinenmanipulation 58

## Rechtsprechung

- Verhältnis der Rechtsbehelfe nach Art. 77 bis 79 DSGVO (EuGH, Urt. v. 12.1.2023 – C-132/21) 58
- Bedeutung und Umfang des Begriffs der Kopie in Art. 15 Abs. 3 DSGVO (EuGH, Schlussanträge des Generalanwalts v. 15.12.2022 – C-487/21) 59
- Auslistung unrichtiger Inhalte durch Suchmaschine (EuGH, Urt. v. 8.12.2022 – C-460/20) 61
- Veröffentlichung im Teilnehmerverzeichnis eines Telekommunikationsdiensts (EuGH, Urt. v. 27.10.2022 – C-129/21) 62
- Keine Verjährung der Vertragsstrafe für fortgesetzte Urheberrechtsverletzung bei eBay (BGH, Urt. v. 27.10.2022 – I ZR 141/21) 64
- Kein obligatorisches Schlichtungsverfahren bei persönlichkeitsrechtsverletzender Offenlegung eines WhatsApp-Chats (BGH, Urt. v. 25.10.2022 – VI ZR 258/21) 65
- Frist zur Überprüfung der Kontosperrung (OLG Saarbrücken, Beschl. v. 3.11.2022 – 5 W 79/22) 66

## Beiträge für die Beratungspraxis

### IT-Rechtsfragen aus der Praxis

Markus Rössel

- **Digital Services Act: Regulierung von Big Tech** – Sierung verabschiedeter Änderungen aus dem Trilog in drei Akten – Teil 3 68  
*Der DSA findet erst in knapp einem Jahr Anwendung. Allerdings sind nicht nur einzelne Adressatengruppen mit kurzer Übergangsfrist vorzeitig betroffen, sondern es ergeben sich vielfach Fragestellungen zur Auslegung von sonstigem Unionsrecht und Auswirkung auf nationales Recht. Der vorliegende letzte von drei Beitragsteilen behandelt die Regulierung der Branchenriesen, das behördliche Aufsichtsregime sowie die Gesamtbewertung des DSA.*

## Hinweise zur Vertragsgestaltung

- Prof. Dr. Thomas Söbbing
- **(Keine) Urheberrechtsklauseln in SaaS-Verträgen** – Sind Klauseln zum Urheberrecht in Software as a Service-Verträgen noch zeitgemäß? 75  
*Bisher war es ein Dogma, dass Klauseln zum Urheberrecht fester Bestandteil jedes IT-Vertrags sind. Dies könnte sich aber mit dem Geschäftsmodell Software as a Service (SaaS) geändert haben. Es wird bei der echten SaaS-Lösung keine Software mehr auf die Systeme des Kunden übertragen, so dass sich die Frage stellt, ob grundsätzlich noch Urheberrechte übertragen werden müssen.*

Dr. Robert Schippel

- **Der EU Data Act – die Zukunft von B2B-Datenlizenz und Data as a Service-Modellen** 79  
*Mit dem geplanten Data Act will die EU-Kommission Daten und Informationen noch stärker zu einem Wirtschaftsgut ausgestalten, um damit die Innovations- und Wettbewerbsfähigkeit von Unternehmen in der EU zu unterstützen. Teil des Data Acts ist auch eine Vorschrift, die sich direkt auf die vertragliche Ausgestaltung von Datenlizenzen bezieht.*

## Literaturempfehlungen

- Datenschutzkonformer Austausch von Beschäftigten im Konzern 83

## Vorschau auf die nächste Ausgabe

Beiträge zu folgenden Themen sind geplant:

- Softwareverträge im Rahmen der §§ 327 ff. BGB, *Schneider*
- Sanktionierung unerwünschter E-Mail-Werbung durch Datenschutzbehörden, *Zwerschke*

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.

## Neues unter [www.cr-online.de](http://www.cr-online.de)

*Burchard, ChatGPT – Das nächste große Ding? Oder ein Sturm im Wasserglas?*

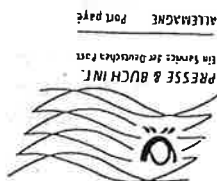
# RdE Rec *D3-Z298* Energiewirtschaft

**Herausgeber:**

Prof. Dr. Jürgen F. Baur  
Prof. Dr. Matthias Schmidt-Preuß  
Markus Moraing (Schriftleitung)

**Wissenschaftlicher Beirat**

Dr. Achim-Rüdiger Börner  
Prof. Dr. Joachim Bornkamm  
Prof. Dr. Ulrich Büdenbender  
Prof. Dr. Martin Burgi  
Prof. Dr. Thomas v. Danwitz  
Dr. Ludger Diestelmeier  
Peter Franke  
Andrees Gentzsch  
Helmut Herdt  
Prof. Dr. Jörg Gundel  
Dr. Walter Hohlefelder  
Johannes Kindler  
Dr. Wolfgang Kirchhoff  
Prof. Dr. Michael Klopfer  
Dr. Oliver Koch  
Prof. Dr. Torsten Körber  
Dr. Bernd Kunth  
Wiegand Laubenstein  
Prof. Dr. Markus Ludwigs  
Prof. Dr. Kurt Markert  
Dr. Andreas Metzenthin  
Prof. Dr. Jochen Mohr  
Andreas Mundt  
Birgit Ortlieb  
Prof. Dr. Johann-Christian Pielow  
Dr. Kai Uwe Pritzsche  
Andreas Röhling  
Prof. Dr. Dr. Dres.h.c. Franz J. Säcker  
Prof. Dr. Michaela  
Dr. Boris  
Prof. Dr.  
Prof. Dr.  
Prof. Dr.

**Sven-Joachim Otto**

Staatliche Preisaufsicht nach der Cost-Plus-Methode

**Karsten Rauch/Frank Tittel**

Einführung der FFVAV: Auswirkungen auf das Fernwärmevertragsrecht

**BGH**

Urt. v. 06.07.2022 – VIII ZR 155/21

Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen

**BGH**

Urt. v. 31.08.2022 – VIII ZR 233/21

Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen

**BGH**

Urt. v. 16.11.2022 – VIII ZR 393/21

Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen

**OLG Düsseldorf**

Beschl. v. 30.06.2022 – VI-3 Kart 116/21 (V)

Zur Rechtmäßigkeit des Widerrufs eines Zuschlags für eine Windenergieanlage



OSTERREICH  
1020 WIEN  
Velthandelsplatz 1 - Haus LC  
Zeitschriftenmanagement  
Universitätsbibliothek  
Wirtschaftsuniversität Wien  
2817570 / 1

Wolters Kluwer Deutschland GmbH, Postfach 2352, 56513 NEUWIED,  
Presse International, 02569



# RdE – Recht der Energiewirtschaft

## Heft 2/2023

### A. Beiträge

|                     |   |    |
|---------------------|---|----|
| <i>Otto</i>         | Staatliche Preisaufsicht nach der Cost-Plus-Methode               | 49 |
| <i>Rauch/Tittel</i> | Einführung der FFVAV: Auswirkungen auf das Fernwärmevertragsrecht | 55 |

### B. Rechtsprechung

|                       |   |    |
|-----------------------|---|----|
| <i>BGH</i>            | Urt. v. 06.07.2022 – VIII ZR 155/21<br>Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen                           | 73 |
| <i>BGH</i>            | Urt. v. 31.08.2022 – VIII ZR 233/21<br>Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen                           | 82 |
| <i>BGH</i>            | Urt. v. 16.11.2022 – VIII ZR 393/21<br>Zu Preisanpassungsklauseln in Fernwärmelieferungsverträgen                           | 91 |
| <i>OLG Düsseldorf</i> | Beschl. v. 30.06.2022 – VI-3 Kart 116/21 (V)<br>Zur Rechtmäßigkeit des Widerrufs eines Zuschlags für eine Windenergieanlage | 98 |

2/2023

S. 35–62, ART.NR. 8–13

Februar 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z14

# RWZ

RECHT UND RECHNUNGSWESEN

Herausgeber: Romuald Bertl, Klaus Hirschler, Aslan Milla,  
Robert Reiter, Elisabeth Titz, Thomas Wenger

## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

- » **Christine Fiala/Matthias Potyka:** Das neue EU-Umgründungsgesetz
- » **Klaus Hirschler/Franziska Leo/Gottfried Sulz:** VwGH zur nahtlosen Fortsetzung der Gruppenmitgliedschaft nach Konzernverschmelzung

## RECHNUNGSWESEN

- » **Gudrun Fritz-Schmied/Tanja Schuschnig:** Die bilanzielle Behandlung von nachträglichen Adaptierungsmaßnahmen im Zusammenhang mit Umweltbelangen

## UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG

- » **Andrea M. Sternisko/Laura Rosanowski:** Die europäische Nachhaltigkeitsberichterstattung nimmt Form an: Einblicke in den aktuellen Stand der sektoragnostischen European Sustainability Reporting Standards (ESRS)
- » **Jacqueline Strakova:** Sustainability Reporting aus der Perspektive der Finanzberichterstattung

 LexisNexis®

[rwz.lexisnexus.at](http://rwz.lexisnexus.at)



## GESELLSCHAFTS- UND STEUERRECHT

**Christine Fiala/Matthias Potyka:** Das neue EU-Umgründungsgesetz 35

Der vorliegende Beitrag, der sich vor allem an mit Umgründungen befasste Praktiker richtet, bietet einen Überblick über den Ministerialentwurf für ein neues EU-Umgründungsgesetz (EU-UmGrG), mit dem die EU-Mobilitäts-RL 2019/2121 umgesetzt werden soll.

**Klaus Hirschler/Franziska Leo/Gottfried Sulz:** VwGH zur nahtlosen Fortsetzung der Gruppenmitgliedschaft nach Konzernverschmelzung 39

Der VwGH entschied mit Erk vom 19. 10. 2022, Ro 2022/15/0032, dass bei Verschmelzung eines Gruppenmitglieds mit Stichtag 31. 12. auf eine ab 1. 1. des Folgejahres der Unternehmensgruppe angehörende Gesellschaft unter gewissen Voraussetzungen eine nahtlose Fortsetzung der Gruppenmitgliedschaft möglich ist.

## RECHNUNGSWESEN

**Gudrun Fritz-Schmied/Tanja Schuschnig:** Die bilanzielle Behandlung von nachträglichen Adaptierungsmaßnahmen im Zusammenhang mit Umweltbelangen 43

Umweltpolitisch veranlasste Maßnahmen können mit der nachträglichen Adaptierung von bereits im Unternehmen genutzten Sachanlagen einhergehen. Hierfür steht auf internationaler Ebene ein Komponentenansatz zur Verfügung, dessen Anwendung in der Unternehmensbilanz durch die vorgegebenen Anschaffungs- und Herstellungskonzeptionen nur eingeschränkt möglich erscheint. Vorliegender Beitrag erörtert die Möglichkeiten der Aktivierung nachträglicher umweltbezogener Adaptierungsmaßnahmen und deren komponentenorientierte Folgebewertung im unternehmensrechtlichen Jahresabschluss.

## INTERNATIONALER RUNDBLICK

**Katharina van Bakel-Auer/Maria Sumerauer** 50

## UNTERNEHMENSBERICHTERSTATTUNG 51

**Andrea M. Sternisko/Laura Rosanowski:** Die europäische Nachhaltigkeitsberichterstattung nimmt Form an: Einblicke in den aktuellen Stand der sektoragnostischen European Sustainability Reporting Standards (ESRS) 51

Die neue Richtlinie zur Nachhaltigkeitsberichterstattung, die Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD), ist am 5. Januar 2023 in Kraft getreten und sieht eine grundlegende Transformation der bisherigen Nachhaltigkeitsberichterstattung in der Europäischen Union vor. Die mit ihr einhergehenden, verbindlich anzuwendenden Berichtstandards stellen betroffene Unternehmen vor enorme Herausforderungen, indem sie die Anforderungen an diese in die Höhe steigen lassen.

**Jacqueline Strakova:** Sustainability Reporting aus der Perspektive der Finanzberichterstattung 59

Am 29. 11. 2022 lud die Forschungsinitiative Business Valuation, Accounting and Auditing zu Vorträgen zur Berichterstattung von Nachhaltigkeitsinformationen aus der Perspektive der Finanzberichterstattung an der Johannes Kepler Universität Linz ein. Im Zuge dessen wurden die neuesten Entwicklungen im Zusammenhang mit der Nachhaltigkeitsberichterstattung auf europäischer und internationaler Ebene, auf Basis der ESRS und dem Vergleich internationaler Regelungen, thematisiert.



# EPPPL

EUROPEAN  
PUBLIC PRIVATE PARTNERSHIP

LAW REVIEW

## ARTICLES

- Preventing Plastic Pollution with Global Plastic Treaty and PPP for the Climate  
*Sarah Maria Datta*
- Incomplete or Missing European Single Procurement Document  
*Steven Van Gasse, Simon Verhooren and Ellen Wörmes*
- The State of Affairs of PPPs in Ethiopia  
*Solomon Gebreyohannes Gebrie, Abfha Tesfay Asmerom, Desta Tamrat Desta, Tesfalem Gebreyohannes Asfaha*
- Implementation of Public Procurement Contracts and Corruption in Kosovo  
*Isuf Jahomerraj and Njomeza Zejnullahu*

## COUNTRY REPORT

- Greece: The Public Procurement Directives After the Pandemic

THE LEGAL PUBLISHER

lexxion

# Contents

|   |     |
|---|-----|
| Editorial   | 207 |
| <i>Professor Christopher Bovis FRSA</i>   |     |
| <b>ARTICLES</b>   |     |
| Preventing Plastic Pollution with a Global Plastic Treaty and Public-Private Partnership for the Climate                  | 211 |
| <i>Sarah Maria Denta</i>  |     |
| An Incomplete or Missing European Single Procurement Document?<br>Insights from a Belgian, Dutch and European Perspective | 221 |
| <i>Steven Van Garsse, Simon Verhoeven and Ellen Wouters</i>   |     |
| The State of Affairs of Public Private Partnerships in Ethiopia   | 230 |
| <i>Solomon Gebreyohans Gebru, Abrha Tesfay Asmerom, Desta Tamrat Desta and Tesfalem Ghebreyohannes Asfaha</i>             |     |
| Challenges in the Implementation of Public Procurement Contracts and in Corruption:<br>Evidence from Kosovo               | 250 |
| <i>Isuf Jahmurataj and Njomëza Zejnullahu</i>   |     |
| <b>COUNTRY REPORT</b>   |     |
| <i>Greece</i>   |     |
| Revisiting the Public Procurement Directives After the Pandemic   | 258 |
| <i>Stelios Tsevas and Kathrin Hornbanger</i>  |     |
| <b>MISCELLANEOUS</b>  |     |
| Imprint   | II  |
| Editors and Country Correspondents  | III |



## FOKUS Sanierung



D3-Z325

### • ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung

**Gute Kommunikation – in der Krise entscheidend** (S. 409)  
von Harald Kinzler, London, und Daniel Friedemann Fritz, Frankfurt/M

**Vermeidung der besonderen Insolvenzanfechtung** (S. 411)  
von Richter am Bundesgerichtshof a.D. Professor Dr. Gerhard Pape

### • ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz

**Das (verwalterlose) vereinfachte Liquidationsverfahren nach dem EU-Richtlinienvorschlag zur „Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechtes“ aus insolvenzgerichtlicher Praxissicht** (S. 419)  
von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg

### • ZInsO FOKUS – Statistiken, Berichte

**Sanierungsmonitor IV. Quartal 2022 – Insolvenzanierungen in der Kurzanalyse** (S. 426)  
von Dr. Andreas Fröhlich, Baker Tilly München

### • ZInsO-Rechtsprechungsreport

**Feststellung von Gläubigerbenachteiligungsvorsatz in der Nachlassinsolvenz von selbständigem Erd- und Abbruchunternehmer** (S. 427)  
OLG SchlH, Urt. v. 30.11.2022 – 9 U 56/22

**Rückgewähr von Luftsicherheitsgebühren für polizeiliche Gepäck- und Passagierkontrollen: Grenzen organisationsbedingter Wissensaufspaltung** (S. 433)  
OLG Brandenburg, Urt. v. 14.12.2022 – 7 U 128/21

**(Keine) Versagung von Berufung auf Schriftformmangel wegen drohender Insolvenz bei Räumung des Gewerbemieters** (S. 440)  
KG, Urt. v. 7.11.2022 – 8 U 157/21 (n. rkr.)

**Gerichtliche Bestimmung der Zuständigkeit konkurrierender Kammern bei Klage mit baurechtlichem und Widerklage mit insolvenz(anfechtungs)rechtlichem Hintergrund** (S. 449)  
KG, Beschl. v. 16.1.2023 – 2 AR 2/23

**(Keine) Unterbrechung von Zahlungsverjährung einer Haftungsforderung durch bereits vor Beginn der Zahlungsverjährung im Rahmen eines Arrestverfahrens vorgenommene Sachpfändung** (S. 450)  
BFH, Urt. v. 23.8.2022 – VII R 46/20

Schriftleitung: Andreas Ziegenhagen

Carl Heymanns Verlag



**Herausgeber:**

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkman • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RiAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RiAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • Prof. Dr. Torsten Martini • Prof. Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin von Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • OStA a.D. Raimund Weyand

**Inhaltsverzeichnis****ZInsO FOKUS – Hintergründe und Aktuelles****ZInsO-Beilage: Insolvenzreport 9/2023****ZInsO FOKUS – Außergerichtliche Sanierung und Restrukturierung**

|  |     |
|--|-----|
| <b>Gute Kommunikation – in der Krise entscheidend</b> .....          | 409 |
| von Harald Kinzler, London, und Daniel Friedemann Fritz, Frankfurt/M |     |
| <b>Vermeidung der besonderen Insolvenzanfechtung</b> .....           | 411 |
| von Richter am Bundesgerichtshof a.D. Professor Dr. Gerhard Pape     |     |

**ZInsO FOKUS – Sanierung in der Insolvenz**

|  |     |
|--|-----|
| <b>Das (verwalterlose) vereinfachte Liquidationsverfahren nach dem EU-Richtlinienvorschlag zur „Harmonisierung bestimmter Aspekte des Insolvenzrechtes“ aus insolvenzgerichtlicher Praxissicht</b> ..... | 419 |
| von Richter am Amtsgericht Hamburg – Insolvenzgericht – Frank Frind, Hamburg   |     |

**ZInsO FOKUS – Statistiken, Berichte**

|   |     |
|---|-----|
| <b>Sanierungsmonitor IV. Quartal 2022 – Insolvenzsanierungen in der Kurzanalyse</b> ..... | 426 |
| von Dr. Andreas Fröhlich, Baker Tilly München   |     |

**ZInsO-Rechtsprechungsreport**

|  |     |
|--|-----|
| <b>Feststellung von Gläubigerbenachteiligungsvorsatz in der Nachlassinsolvenz von selbständigem Erd- und Abbruchunternehmer</b> .....  | 427 |
| OLG SchlH, Urt. v. 30.11.2022 – 9 U 56/22  |     |
| <b>Rückgewähr von Luftsicherheitsgebühren für polizeiliche Gepäck- und Passagierkontrollen: Grenzen organisationsbedingter Wissensaufspaltung</b> .....                                      | 433 |
| OLG Brandenburg, Urt. v. 14.12.2022 – 7 U 128/21   |     |
| <b>(Keine) Versagung von Berufung auf Schriftformmangel wegen drohender Insolvenz bei Räumung des Gewerbemieters</b> .....   | 440 |
| KG, Urt. v. 7.11.2022 – 8 U 157/21 (n. rkr.)   |     |
| <b>Gerichtliche Bestimmung der Zuständigkeit konkurrierender Kammern bei Klage mit baurechtlichem und Widerklage mit insolvenz(anfechtungs)rechtlichem Hintergrund</b> .....                 | 449 |
| KG, Beschl. v. 16.1.2023 – 2 AR 2/23   |     |
| <b>(Keine) Unterbrechung von Zahlungsverjährung einer Haftungsforderung durch bereits vor Beginn der Zahlungsverjährung im Rahmen eines Arrestverfahrens vorgenommene Sachpfändung</b> ..... | 450 |
| BFH, Urt. v. 23.8.2022 – VII R 46/20   |     |

|  |     |
|--|-----|
| <b>Zivilrechtliche Wirksamkeit/Steuerliche Behandlung von punktuell satzungsdurchbrechendem inkongruentem (Vorab-)Gewinnausschüttungsbeschluss</b> ..... | 454 |
| BFH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII R 20/20  |     |
| <b>Wirksamkeit von Anstellungsvertrag als Unternehmensberater bzw. „Turnaround Manager“ im Rahmen der Gewährung von Insolvenzgeld</b> .....              | 459 |
| LSG SchIH, Urt. v. 17.6.2022 – L 3 AL 24/20  |     |
| <b>Widerruf der Gewerbeerlaubnis im Bewachungsgewerbe wegen Unzuverlässigkeit: Notwendigkeit eines tragfähigen Sanierungskonzepts</b> .....              | 463 |
| VG Gelsenkirchen, Beschl. v. 24.11.2022 – 18 L 1056/22   |     |

## Impressum

### Herausgeber:

Prof. Dr. Christian Berger • RA Dr. Susanne Berner • RA Dr. Christian Brünkmans • RA Dr. Jan de Weerth • Prof. Dr. Diederich Eckardt • Prof. Dr. Ulrich Foerste • RA Dr. Michael C. Frege • RIAG Frank Frind • RiBGH a.D. Prof. Dr. Markus Gehrlein • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Dr. Andreas Henkel • WP/StB Michael Hermanns • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Martin Horstkotte • Präs. LG a.D. Prof. Dr. Michael Huber • RA Peter J. Hützen • RIAG Dr. Peter Laroche • Prof. Dr. Wolfgang Marotzke • RA Prof. Dr. Torsten Martini • PD Dr. Sebastian Mock • RA Dr. Patrick Mückl • Prof. Dr. Bettina Nunner-Krautgasser • RA Dr. Manfred Obermüller • Vors. RiOLG Dr. Dietmar Onusseit • RA Prof. Dr. Klaus Pannen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Gerhard Pape • RA Stephan Ries • RiBGH Christian Röhl • Prof. Dr. Thomas Rönnau • Vors. RiOLG Katrin van Rossum • Prof. Dr. Jessica Schmidt • RiBGH Dr. Volker Schultz • RiBGH Dr. Dorrit Selbmann • RA Ralph Veil • RiBGH a.D. Gerhard Vill • RiBGH Alexander Weinland • OStA a.D. Raimund Weyand

### Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Hans Haarmeyer (ZInsO)  
RA/StB/WP Andreas Ziegenhagen (ZInsO FOKUS Sanierung)

### Gründungsherausgeber:

RiBGH a.D. Hans-Peter Kirchhof • Vors. RiBGH a.D. Dr. Gerhart Kreft • Vors. RiLAG a.D. Ernst-Dieter Berscheid • RiBGH Prof. Dr. Gerhard Pape • Prof. Udo Hintzen • Prof. Dr. Heribert Hirte • RA Dr. Manfred Obermüller • RA Wolfgang Wutzke • RA Dr. Karsten Förster • Michael Bretz • Prof. Dr. Hugo Grote • RA Martin Notthoff • Dipl.-Kfm./StB Gerd Scholten • OStA a.D. Raimund Weyand – **Ehemalige Herausgeber:** RA Dr. Karen Kuder • RA Dr. Norbert Küpper • RA Dr. Christoph Poertzgen • RiBGH a.D. Prof. Dr. Lutz Strohn

### Urheber- und Verlagsrechte:

Annahme nur von Originalaufsätzen, die ausschließlich dem Verlag zur Alleinverwertung in allen Medien angeboten werden. Mit der Annahme des Manuskripts durch den Verlag überträgt der Autor dem Verlag für die Dauer von vier Jahren das ausschließliche, danach das einfache Nutzungsrecht. Das Nutzungsrecht umfasst insbesondere auch die Befugnis zur Einspeicherung in Datenbanken sowie zur weiteren Vervielfältigung im Wege fotomechanischer oder elektronischer Verfahren, einschl. Disketten, CD-ROM, DVD und Online-Diensten.

Die Zeitschrift und alle in ihr enthaltenen Beiträge und Abbildungen sind urheberrechtlich geschützt. Mit Ausnahme der gesetzlich zugelassenen Fälle ist eine Verwertung ohne Einwilligung des Verlages unzulässig.

Wolters Kluwer Deutschland GmbH  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
<http://www.wolterskluwer-online.de/insolvenzrecht>

**Kundenservice:** (0 26 31) 801-22 22

**Erscheinungsweise:** wöchentlich

**Anzeigenverkauf:** Gabriele Wieneber  
Telefon: (0 22 33) 37 60-76 08  
E-Mail: [Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com](mailto:Gabriele.Wieneber@wolterskluwer.com)

**Anzeigendisposition:** Karin Odening  
Telefon (0 22 33) 37 60-77 60  
E-Mail: [anzeigen@wolterskluwer.com](mailto:anzeigen@wolterskluwer.com)

**Schriftleiter ZInsO:** Rechtsanwalt Prof. Dr. iur. Hans Haarmeyer  
E-Mail: [hans.haarmeyer@t-online.de](mailto:hans.haarmeyer@t-online.de)  
Manuskripte und Urteilseinreichungen erbeten an den Schriftleiter

**Schriftleiter ZInsO FOKUS Sanierung:** Rechtsanwalt,  
Steuerberater, Wirtschaftsprüfer Andreas Ziegenhagen  
E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

**Redaktion:** Lisa Sophie Reinhardt, Rechtsanwältin, Acquisition Editor  
Wolters-Kluwer-Str. 1, 50354 Hürth  
Telefon: (0 22 33) 37 60-72 36  
E-Mail: [ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com](mailto:ZInsO.redaktion@wolterskluwer.com)

### Einsendung von Entscheidungen

Eingesandte Entscheidungen werden nur dann zur Veröffentlichung angenommen, wenn sie zuvor anonymisiert worden sind.

**Bezugspreis zzgl. Versandkosten**  
Jahresabonnement: € 799,00  
Preis für das Einzelheft: € 32,00

### Kündigungsfrist:

6 Wochen zum Ende des Bezugsjahres

**Druckerei:** rewi Druckhaus. Reiner Winters GmbH, Wissen

ISSN 2568-6380



Fachzeitschrift der österreichischen Sozialversicherung

# SOZIALE SICHERHEIT

Ausgabe 1/2023 | 5,90 EUR

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z249



## Gesundheit im Fokus

Die gesetzliche Krankenversicherung 2023

### Hebammen-Gesamtvertrag

Welche Modernisierungen der neue Vertrag bringt

SEITE 8

### Vorbeugung ist die beste Medizin

Die Präventionsmedizin als Schlüssel zur Gesundheit von Gesunden und Kranken

SEITE 24



Dachverband der  
österreichischen  
Sozialversicherungen



Das in die Jahre gekommene Flickwerk des Hebammen-Gesamtvertrags wurde auf neue zeitgemäße und anwenderfreundliche Beine gestellt.

## Liebe Leserinnen, liebe Leser!



Ein erfolgreicher Start ins Jahr 2023 ist geglückt und ich begrüße Sie zu unserer ersten Ausgabe der Fachzeitschrift „Soziale Sicherheit“ im Frühjahr mit dem Schwerpunkt Krankenversicherung. Nachdem sich der Frühling langsam bemerkbar macht und neues Leben erwacht, passt unsere Cover-Geschichte zum Thema Hebammen perfekt. Denn die Anzahl der Hebammen ist in den vergangenen Jahren gestiegen, so

wie wir uns wieder über höhere Geburtenraten freuen dürfen. Der zuletzt geltende Hebammen-Gesamtvertrag war mittlerweile 18 Jahre alt und durch gelegentliche Anpassungen und Zusatzvereinbarungen zu einem umständlichen und schwer lesbaren Flickwerk geworden. Längst an der Zeit also, diesen auf neue Beine zu stellen, ihn (wieder) anwenderfreundlich zu gestalten und auch inhaltlich zu modernisieren, indem neue Leistungen wie Telefonberatung oder telemedizinische Betreuung miteinfließen. Wir stellen Ihnen die Änderungen und Neuerungen des Vertrags vor.

Auch wenn, wie eingangs erwähnt, wieder mehr Kinder auf die Welt kommen, dürfen wir nicht vergessen, dass Österreich „altert“. Viele ältere Menschen sind durch die Gesundheitsversorgung heute gesund und fit, doch die Zahl altersbedingter Gebrechen und Erkrankungen steigt. So leben in Österreich rund 130.000 Menschen mit einer demenziellen Beeinträchtigung, wobei die Alzheimer-Krankheit die häufigste Demenzform darstellt. Im Jahr 2050 werden aktuellen Berechnungen zufolge bis zu 250.000 Menschen in Österreich an Demenz erkrankt sein. In der aktuellen Publikation erklären wir Ihnen die Erkrankung, die eine klare Assoziation mit dem steigenden Lebensalter aufweist.

Außerdem lesen Sie in dieser Ausgabe Beiträge zum Kostenanspruch bei pränatalen Untersuchungen, zum Thema Vorsorgeuntersuchung und zur Gesundheitsförderung von Senioren. Viel Lesestoff für den Frühling also! Ich wünsche Ihnen im Namen des gesamten Teams der „Sozialen Sicherheit“ schon jetzt ein schönes Osterfest und einen erlebnisreichen Frühling. Bleiben Sie uns gewogen!

### Mag. Wolfgang Beigl

Selbstverwaltung, Grundsatz, Koordinierung und Wissenschaftskooperation  
Chefredakteur Soziale Sicherheit

## Inhalt

### Aktuelles

- 2 Impressum
- 4 Eigene Einrichtungen
- 6 Neues aus der Sozialversicherung

### Fachbeiträge

- 8 Ein neuer Hebammen-Gesamtvertrag
- 12 Kostenerstattung für pränatale Untersuchungen?
- 19 Gesund und aktiv bis ins hohe Lebensalter – Gesundheitsförderung für Seniorinnen und Senioren
- 24 Der Reiz der Vorsorge – Initiative zur Vorsorgeuntersuchung
- 32 Demenz? Sprechen wir darüber.

### SV-Europa

- 36 Neues aus Brüssel

### Health System Watch

- 40 Ambulante Fachversorgung: Wie sieht ambulante Fachversorgung international aus?



Dachverband der  
österreichischen  
Sozialversicherungen

5 | 2023

114. Jahrgang  
1. März 2023  
S. 209–260  
PVSt 6012

# GmbHR

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z43

## GmbHRundschau

Herausgegeben von der Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

[gmbhr.de](http://gmbhr.de)

in Verbindung mit Prof. Dr. Walter Bayer · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch ·  
WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu · Ltd. RegDir. Ralf Neumann · RA Prof. Dr. Jochem Reichert ·  
Prof. Dr. Johannes Wertenbruch

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

- Aufsätze > Thomas Stimpel / Fabian Bernhagen** – Wechselseitige Beteiligungen im Rahmen von Einbringungen in Kapitalgesellschaften nach §§ 20 ff. UmwStG – Zugleich Anmerkungen zur Rz. 20.09 des UmwSt-Erlasses ..... 209
- GmbH-Beratung > Paul Forst / Joachim Schiffers** – Beratungspraxis Familienunternehmen – Familienholding: Vor-/Nachteile im Überblick ..... 217
- Rechtsprechung > GmbH-Recht:** Zum Prüfungsumfang des Registergerichts bei Geschäftsführerwechsel (KG, Beschl. v. 5.10.2022 – 22 W 54/22, rkr.) ..... 223
- GmbH-Recht:** Zur Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung zu Lasten der Gesellschaft oder (künftiger) Gesellschaftsgläubiger (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.11.2022 – 12 W 17/22, rkr.) ..... 225
- Gewinnermittlung:** Keine Anerkennung der nach Ablauf des Abzugsjahres geänderten Gewinnverteilungsabrede für den Fall der Nichtinvestition nach § 7g EStG (BFH, Urt. v. 29.9.2022 – IV R 18/19) ..... 242
- Abgabenordnung:** Wechselseitige Veräußerung von Kapitalgesellschaftsanteilen (Anteilsrotation) unter Wert (BFH, Urt. v. 20.9.2022 – IX R 18/21) m. Anm. Burkhard Binnewies ..... 248
- Abgabenordnung:** Erweiterung einer Anschlussprüfung (BFH, Beschl. v. 3.8.2022 – XI R 32/19) m. Anm. Christian Levedag ..... 253
- 
- GmbHR im Blickpunkt** **Moritz Pöschke** – Neue Regeln zur Nachhaltigkeitsberichterstattung: Die Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) hat massive Auswirkungen für mittelständische Gesellschaften ..... R68

**ottoschmidt**



86209472305

**GmbHR****GmbHRundschau**

Zeitschrift für Gesellschafts-, Unternehmens- und Steuerrecht

**Herausgeber:**

Centrale für GmbH Dr. Otto Schmidt

**in Verbindung mit** Prof. Dr. Walter Bayer, Friedrich-Schiller-Universität Jena · RA/StB Vors. RiBFH a.D. Prof. Dr. Dietmar Gosch, WTS Steuerberatungsgesellschaft mbH, Hamburg/München · WP/StB Prof. Dr. Norbert Neu, dhpg Dr. Harzem & Partner mbB, Bonn · Ltd. RegDir. Ralf Neumann, Finanzamt für Groß- und Konzernbetriebsprüfung, Aachen · RA Prof. Dr. Jochem Reichert, SZA Schilling, Zutt & Anschutz, Mannheim · Prof. Dr. Johannes Wertenbruch, Philipps-Universität Marburg

**Herausgeber-Beirat:**

Prof. Dr. Detlef Kleindiek, Universität Bielefeld · RiBFH Dr. Christian Levedag, LL.M. Tax, München · Notar Dr. Thomas Wachter, München · RA/StB Prof. Dr. Götz Tobias Wiese, WIESE LUKAS PartG mbB, Hamburg

**Inhalt**

gmbhr.de

**Aufsätze**

**Thomas Stimpel / Fabian Bernhagen, LL.M. – Wechselseitige Beteiligungen im Rahmen von Einbringungen in Kapitalgesellschaften nach §§ 20 ff. UmwStG** – Zugleich Anmerkungen zur Rz. 20.09 des UmwSt-Erlasses

Umfasst das Betriebsvermögen eines Einbringungsgegenstandes i.S.d. § 20 UmwStG Anteile an der übernehmenden Gesellschaft, würde die Mit-einbringung dieser Beteiligung zum Entstehen von eigenen Anteilen führen. Dem entgegenet die Finanzverwaltung mit einer Ausnahmeregelung. Im Rahmen von Einbringungen in Kapitalgesellschaften nach §§ 20 ff. UmwStG können auch wechselseitige Beteiligungen begründet werden. Gleiches gilt für einen fiktiven Formwechsel bei der Option zur Körperschaftsbesteuerung i.S.d. § 1a KStG. Der Beitrag untersucht, ob das Entstehen einer wechselseitigen Beteiligung durch eine analoge Anwendung der Ausnahmeregelung vermieden werden kann. Hierbei werden insbesondere die Folgeauswirkungen, die sich aus der Zurückbehaltung von entsprechenden Anteilen ergeben, beleuchtet. .... 209

**GmbH-Beratung**

**Paul Forst / Prof. Dr. Joachim Schiffers – Beratungspraxis Familienunternehmen - Familienholding: Vor-/Nachteile im Überblick**

Die Familienholding ist eine in der Praxis der Familienunternehmen häufig anzutreffende Organisationsstruktur. Die Nutzung einer Familienholding erfolgt aus verschiedenen Gründen. Sehr oft spielen steuerliche Aspekte eine Rolle, aber in der Regel sind nichtsteuerliche Aspekte wesentlicher für die Entscheidung zugunsten einer Familienholding. Im Beitrag geben die Autoren einen Überblick über die wesentlichen Vor- und Nachteile einer Familienholding. .... 217



## Inhalt

**Rechtsprechung****Gesellschaftsrecht**

|   |   |     |
|---|---|-----|
| <b>GmbH-Recht:</b> Zum Prüfungsumfang des Registergerichts bei Geschäftsführerwechsel   | (KG, Beschl. v. 5.10.2022 – 22 W 54/22).....              | 223 |
| <b>GmbH-Recht:</b> Zur Haftung wegen vorsätzlicher sittenwidriger Schädigung zu Lasten der Gesellschaft oder (künftiger) Gesellschaftsgläubiger                                     | (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 14.11.2022 – 12 W 17/22)..... | 225 |
| <b>Personengesellschaftsrecht:</b> Zur Auslegung einer Abwicklungsvereinbarung auf disquotale Verteilung des Erlöses aus der Veräußerung von Grundstücken                           | (OLG München, Urt. v. 28.9.2022 – 7 U 3068/21).....       | 228 |
| <b>Geschäftsführerhaftung:</b> Zu den Voraussetzungen einer Überschuldung i.S.d. § 19 Abs. 2 InsO sowie den Formerfordernissen bei einer Wandeldarlehensvereinbarung mit einer GmbH | (OLG Zweibrücken, Urt. v. 17.5.2022 – 8 U 30/19).....     | 238 |

**Steuerrecht**

|   |   |     |
|---|---|-----|
| <b>Gewinnermittlung:</b> Keine Anerkennung der nach Ablauf des Abzugsjahres geänderten Gewinnverteilungsabrede für den Fall der Nichtinvestition nach § 7g EStG | (BFH, Urt. v. 29.9.2022 – IV R 18/19).....  | 242 |
| <b>Gewinnermittlung:</b> Zurechnung des Mehrgewinns aus der Korrektur eines unrechtmäßigen Betriebsausgabenabzugs   | (BFH, Urt. v. 28.9.2022 – VIII R 6/19).....                                       | 246 |
| <b>Abgabenordnung:</b> Wechselseitige Veräußerung von Kapitalgesellschaftsanteilen (Anteilsrotation) unter Wert   | (BFH, Urt. v. 20.9.2022 – IX R 18/21)<br><i>m. Anm. Burkhard Binnewies</i> .....  | 248 |
| <b>Abgabenordnung:</b> Erweiterung einer Anschlussprüfung   | (BFH, Beschl. v. 3.8.2022 – XI R 32/19)<br><i>m. Anm. Christian Levedag</i> ..... | 253 |
| <b>Umsatzsteuer:</b> Unternehmereigenschaft bei planmäßigem An- und Verkauf im Rahmen eines Internethandels (hier: eBay)  | (BFH, Urt. v. 12.5.2022 – V R 19/20).....   | 256 |

**GmbHR Report****GmbHR im Blickpunkt**

|   |     |
|---|-----|
| <b>PD Dr. Moritz Pöschke, LL.M. (Harvard)</b> – Neue Regeln zur Nachhaltigkeitsberichterstattung: Die Corporate Sustainability Reporting Directive (CSRD) hat massive Auswirkungen für mittelständische Gesellschaften..... | R68 |
|---|-----|

**Unternehmensrecht**

|  |     |
|--|-----|
| BGH: Gutgläubiger Zweiterwerb einer Vormerkung weiterhin möglich ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....  | R71 |
| BGH: Schaden durch sittenwidrige Satzungsänderung und Schadensersatz ( <i>Stephan Ulrich</i> ).....  | R71 |
| BGH: Verwendung eines mangelhaften Prospekts – gesellschaftsrechtliche Haftung der Gründer neben spezialgesetzlicher Prospekthaftung? ( <i>Stephan Ulrich</i> )..... | R71 |



## Es tut sich was. Machen Sie sich bereit.

Dieses Werk stellt die gesetzlichen Änderungen kompakt und gut verständlich dar und erläutert sie. Das geltende und das künftige Recht werden themenbezogen nebeneinandergestellt und in Bezug gesetzt. Ein wertvoller Helfer für die Stiftungspraxis.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://www.otto-schmidt.de)

## Inhalt

**Steuer- & Bilanzrecht**

|   |     |
|---|-----|
| BfH: Zur Zulässigkeit einer im Jahr 2022 von einer Steuerberatungsgesellschaft mbH per Telefax eingelegten Revision (Christian Levedag) ..... | R72 |
| BfH: Spende eines gemeinnützigen Vereins an eine gemeinnützige Tochtergesellschaft (Christian Levedag) .....                                  | R72 |
| BfH: Auslegung eines Gewinnabführungsvertrags (Christian Levedag) .....   | R73 |
| BfH: Restschuldbefreiung bei Betriebsaufgabe während eines Insolvenzverfahrens (Christian Levedag) .....                                      | R73 |
| BMF: Anwendungsfragen zum Plattformen-Steuertransparenzgesetz (Georg Geberth / Martin Bartelt) .....  | R74 |
| BMF: Unternehmereigenschaft und Vorsteuerabzug bei Forschungseinrichtungen (Anton Appel) .....  | R74 |

**Arbeits- & Sozialrecht**

|  |     |
|--|-----|
| BAG: Anfechtung eines Arbeitsvertrags wegen arglistiger Täuschung (Schwangerschaft) (Martin Pröpper) ..... | R74 |
| BAG: Sonderkündigungsschutz und Anhörung der Arbeitnehmervertretung (Martin Pröpper) .....                 | R75 |
| BAG: Hypotax-Verfahren bei Auslandsentsendung (Martin Pröpper) .....                                       | R75 |

**Wirtschafts-Praxis**

|  |     |
|--|-----|
| Trendreport zur künftigen Arbeitswelt (Marianne Gajo) .....            | R76 |
| Die umsatzstärksten Familienunternehmen der Welt (Marianne Gajo) ..... | R77 |

**Zeitschriftenspiegel**

|                          |     |
|--------------------------|-----|
| Gesellschaftsrecht ..... | R79 |
| Steuerrecht .....        | R79 |

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



Besser vorbereitet,  
schneller beschlossen.  
**Otto Schmidt online**

Handbücher  
Gesellschafts-  
recht

Beratermodul

4  
Wochen  
gratis  
nutzen!

20 Handbücher für gute Entscheidungen  
im Handels- und Gesellschaftsrecht.

63 € pro Monat für 3 Nutzer  
[otto-schmidt.de/hbm-gr](http://otto-schmidt.de/hbm-gr)



# BOARD

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland



D3-Z333

## HERAUSGEBER

Arbeitskreis deutscher  
Aufsichtsrat e.V. (AdAR)

Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb  
Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler  
GESAMTLEITUNG

Dr. Christine Bortenlänger

Dr. Christian Bosse

Dr. Claus Buhleier

Peter Dietlmaier

Prof. Harald Eichsteller

Prof. Dr. Barbara Grunewald

Dr. Simone Hartmann

Prof. Dr. Peter Henning

Prof. Dr. Susanne Kalss

Dr. Jürgen Kunz

Prof. Dr. Ulrich Noack

Prof. Dr. Ulrich Seibert

Dr. Mirko Sickinger

Prof. Dr. Stefan Simon

Prof. Dr. Michèle Sutter-Rüdissler

Prof. Dr. Jochen Vetter

Prof. Dr. Christian Zwirner

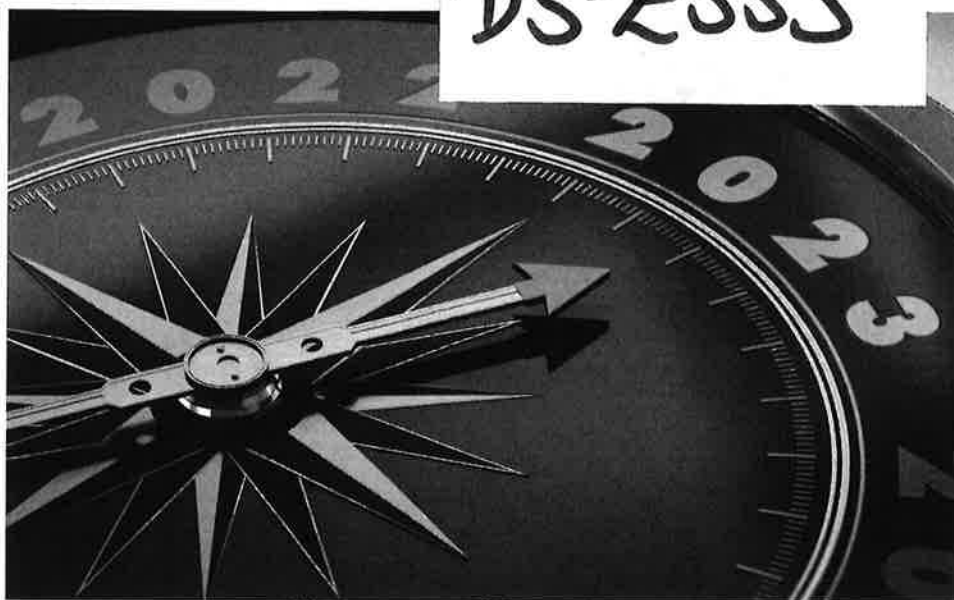
IN KOOPERATION MIT

Deutsche Schutzvereinigung für  
Wertpapierbesitz e.V. (DSW)

Deutsches Aktieninstitut  
Kapital. Markt. Kompetenz.

# 1

BOARD · Februar 2023 · S. 1-44



Michael Winter

Die CSRD verändert die Rolle des Aufsichtsrats und  
des Wirtschaftsprüfers

Dr. Christoph Regierer

Prüfermarkt: Vielfalt statt Konzentration

Timo Husemann

Auch im Aufsichtsrat ist Digital-Expertise gefragt

Prof. Dr. Michèle Florence Sutter-Rüdissler, Dr. des. Cornelia Gerhards  
Kommunikation bei der Nachfolgeplanung von  
Aufsichtsräten: Die Rolle der Pressemitteilungen

RA Oliver Lange

Die haftungsrechtliche Bedeutung gemeinsamer  
Einschätzungen von Vorstand und Aufsichtsrat

Reguvis

www.reguvis.de

|   |    |
|---|----|
| <b>EDITORIAL</b> .....  | 1  |
| <b>AUFSÄTZE</b>   |    |
| Michael Winter<br><b>Die CSRD verändert die Rolle des Aufsichtsrats<br/>und des Wirtschaftsprüfers</b> .....  | 3  |
| Dr. Christoph Regierer<br><b>Prüfermarkt: Vielfalt statt Konzentration</b> .....  | 7  |
| Timo Husemann<br><b>Auch im Aufsichtsrat ist Digital-Expertise gefragt</b> .....  | 9  |
| Prof. Harald Eichsteller<br><b>Herausforderung Digitale Transformation!</b> .....   | 12 |
| Tobias Nielsen<br><b>Bitcoin</b> .....  | 16 |
| Maximilian Bettermann<br><b>Die Bedeutung des Mindestschutzes für die<br/>nichtfinanzielle Berichterstattung</b> .....  | 21 |
| Prof. Dr. Michèle Florence Sutter-Rüdisser, Dr. des. Cornel Germann<br><b>Kommunikation bei der Nachfolgeplanung<br/>des Aufsichtsratsvorsitz: Die Pressemitteilung<br/>als Promotionsvehikel</b> ..... | 24 |
| RA Oliver Lange<br><b>Die haftungsrechtliche Bedeutung gemeinsamer<br/>Einschätzungen von Vorstand und Aufsichtsrat</b> .....   | 29 |
| Prof. Dr. Arnold Weissman, Dr. Viktoria Kickingner<br><b>5 Gründe für ein Aufsichtsgremium im Familienunternehmen</b> .....   | 33 |
| <b>DAS AUFSICHTSRATSBÜRO</b>  |    |
| Prof. Dr. Peter Henning<br><b>Neuer AdAR Fachausschuss Aufsichtsratsbüro</b> .....  | 35 |
| <b>AKTUELLES VON FIDAR</b>  |    |
| Prof. Dr. Anja Seng, Monika Schulz-Strelow<br><b>Der Druck der Quote wirkt</b> .....  | 37 |
| <b>KOLUMNE</b>  |    |
| Marc Tüngler, Burkhard Wagner, Prof. Erik Strauß<br><b>Für die Zukunft gerüstet?</b> .....  | 41 |
| <b>RECHTSPRECHUNG</b>   |    |
| <b>Zuständigkeit des Aufsichtsrats für die Abberufung<br/>eines GmbH-Geschäftsführers</b> .....   | 44 |

## Impressum

### BOARD –

Zeitschrift für Aufsichtsräte in Deutschland

ISSN: 2192-211X

Verlag: Reguvis Fachmedien GmbH

Geschäftsführung: Jörg Mertens, Dr. Sascha Theißen

Reguvis

www.reguvis.de

### Gesamtleitung

Prof. Dr. Dr. h.c. Barbara Dauner-Lieb

Prof. Dr. Stefan Siepelt

Marc Tüngler

### Redaktion Reguvis Fachmedien GmbH

Jörg Schick

Tel.: 0221 / 9 76 68-186

E-Mail: joerg.schick@reguvis.de

### Manuskripte

Manuskripte sind in elektronischer Form unmittelbar an die Schriftleitung oder an die Redaktion im Verlag zu senden. Für unverlangt eingesandte Manuskripte kann keine Haftung übernommen werden. Verlag und Schriftleitung behalten sich das Recht zur redaktionellen Bearbeitung der angenommenen Manuskripte vor. Der Autor/Die Autorin versichert, alleinige/r Inhaber/in der urheberrechtlichen Nutzungsrechte an dem Beitrag inklusive aller Abbildungen zu sein und keine Rechte Dritter zu verletzen.

Mit der Annahme des Manuskriptes zur Veröffentlichung überträgt der Autor/die Autorin dem Verlag das ausschließliche Verlagsrecht für die Zeit bis zum Ablauf des Urheberrechts. Das Nutzungsrecht umfasst alle Verwertungs-, Verbreitungs- und Vervielfältigungsformen Print und Online insgesamt oder in Teilen sowie das Recht zu Übersetzungen, zur Einspeicherung, Verarbeitung und Verbreitung in eigenen und fremden Datenbanken, zur Speicherung und Vervielfältigung im Wege elektronischer Verfahren sowie zur Lizenzvergabe.

### Urheber- und Verlagsrechte

Alle in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge sind urheberrechtlich geschützt. Jegliche Verwertung, Verbreitung oder Zugänglichmachung (Print/Online) außerhalb der engen Grenzen des Urheberrechtsgesetzes ist ohne Zustimmung des Verlages unzulässig und strafbar. Das Zitieren von Rezensionen ist in vollem Umfang erlaubt. Cover-Copyright © deimagine

### Haftungsausschluss

Die in dieser Zeitschrift veröffentlichten Beiträge wurden nach bestem Wissen und Gewissen geprüft. Eine Gewähr für die Richtigkeit und Vollständigkeit kann jedoch nicht übernommen werden. Eine Haftung für etwaige mittelbare oder unmittelbare Folgeschäden oder Ansprüche Dritter ist ebenfalls ausgeschlossen. Namentlich gekennzeichnete Beiträge geben nicht notwendig die Meinung der Redaktion wieder.

### Erscheinungsweise

zweimonatlich, jeweils Mitte des geraden Monats

### Bezugspreise/Bestellungen/Kündigungen

Einzelheft 50,70 € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Der Jahresaboppreis inkl. Online-Archiv beträgt 317,- € inkl. MwSt. und Versandkosten (Inland 2,50 € pro Ausgabe/Ausland 4,50 € pro Ausgabe). Bestellungen über jede Buchhandlung oder beim Verlag. Der Bezugszeitraum beträgt jeweils 12 Monate. Kündigungen müssen schriftlich erfolgen und spätestens am 15. des Vormonats, in dem das Abonnement endet, beim Verlag eingegangen sein.

### Abo-Service und Anzeigen

Tel.: 0221 / 9 76 68-315, Fax: 0221 / 9 76 68-271

E-Mail: wirtschaft@reguvis.de

### Anzeigenpreise

Es gilt die aktuelle Anzeigenpreisliste.

### Satz

TGK Wienpahl, Köln

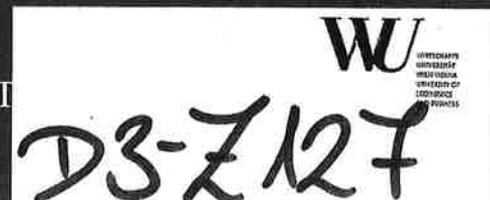
### Druck

Appel & Klinger GmbH, Schneckenlohe



# VERGABERECHT

RECHT UND PRAXIS DER ÖFFENTLICHEN AUFT



Februar 2023 / Heft 1, Seiten 1–68 (23. Jahrgang)

---

## Kurznachrichten

### Aufsätze

- 7 Praxisfragen zum Straßenfahrzeug-Beschaffungsgesetz (Teil 2)  
(Markus Theiner / Florian Kromer)

### Judikatur

- 13 Vergaberechtsschutz bei Rahmenvereinbarungen
- 18 „Push the Button“ – Bloßes Speichern auf der E-Vergabepattform ist noch kein Absenden
- 22 Definition und Anforderungen für Alternativangebote
- 31 Der Verbleib nur eines Angebotes ist für sich genommen noch kein sachlicher Grund
- 35 Das ungewöhnlich niedrige Angebot
- 40 (Konzern-)Verbundene Unternehmen müssen bei getrennter Angebotsabgabe eigenständige und unabhängige Angebote abgeben
- 46 Nur der Hersteller kann bestätigen
- 51 Carsharing von Elektroautos
- 62 (Keine) Verpflichtung eines Gemeinschaftsunternehmens, eine Einheitliche Europäische Eigenerklärung sowohl für sich selbst als auch für jeden seiner Gesellschafter vorzulegen



---

Herausgeber: Michael Breitenfeld, Stephan Heid

# INHALT

---

## EDITORIAL

- 1 Gedanken zur Wettbewerbsverzerrung durch drittstaatliche Subventionen

## KURZNACHRICHTEN

- 5 Überblick über Ereignisse und Entwicklungen der letzten Wochen im Vergabegeschehen

## AUFSÄTZE

- 7 Praxisfragen zum Straßenfahrzeug-Beschaffungsgesetz (Teil 2)  
Markus Theiner / Florian Kromer

## JUDIKATUR

### VwGH

- 13 Vergaberechtsschutz bei Rahmenvereinbarungen  
VwGH 26. 9. 2022, Ra 2021/04/0005 (Claus Casati)

### BVwG

- 18 „Push the Button“ – Bloßes Speichern auf der E-Vergabeplattform ist noch kein Absenden  
BVwG 5. 9. 2022, W139 2256350-1/22E (Berthold Hofbauer / Tobias Fohn)
- 22 Definition und Anforderungen für Alternativangebote  
BVwG 21. 10. 2022, W279 2256889-2/31E (Gunter Estermann)

### LVwG

- 31 Der Verbleib nur eines Angebotes ist für sich genommen noch kein sachlicher Grund  
LVwG Burgenland, 11. 8. 2022, S VNP/13/2022.002/019 (Beatrix Lehner)

### EuGH

- 35 Das ungewöhnlich niedrige Angebot  
EuGH 15. 9. 2022, C-669/20 (Michael Breitenfeld / Rupert Kucß)
- 40 (Konzern-)Verbundene Unternehmen müssen bei getrennter Angebotsabgabe eigenständige und unabhängige Angebote abgeben  
EuGH 15. 9. 2022, C-416/21 (Berthold Hofbauer / Lukas Gronold)
- 46 Nur der Hersteller kann bestätigen  
EuGH 27. 10. 2022, C-68/21 und C-84/21 (Hubert Reisner)
- 51 Carsharing von Elektroautos  
EuGH 10. 11. 2022, C-486/21 (Hubert Reisner)
- 62 (Keine) Verpflichtung eines Gemeinschaftsunternehmens, eine Einheitliche Europäische Eigenerklärung sowohl für sich selbst als auch für jeden seiner Gesellschafter vorzulegen  
EuGH 10. 11. 2022, C-631/21 (Julia Meszaros)

## SERVICE-TEIL

- 68 Herausgeber / Schriftleiter / Herausgeber-Beirat
- U2 Impressum
- U3 Autoren

Zitierbeispiele: *Casati*, RPA 2020, Seite; RPA-Slg 2020/2, Seite; RPA-Slg-Int 2020/2, Seite

DE GRUYTER

2023 VOLUME 106 ISSUE 1  
ISSN 0026-9301 · e-ISSN 2366-1968

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DS-Z 275

# MONATSSCHRIFT KRIMINOLOGIE UND STRAFRECHTSREFORM

JOURNAL OF CRIMINOLOGY AND PENAL REFORM



**EDITORS**

*Hans-Jörg Albrecht*

*Thomas Bliesener*

*Klaus Boers*

*Friedrich Lösel*



[www.degruyter.com/journals/mks](http://www.degruyter.com/journals/mks)

## Inhaltsverzeichnis

### Special Issue: Kriminalität und Digitalisierung

#### Editorial

Thomas Bliesener, Jonas Schemmel  
Kriminalität und Digitalisierung — 1

#### Artikel

Philipp Müller, Arne Dreißigacker, Anna Isenhardt und  
Gina Rosa Wollinger  
Täter und Täterinnen von Cyberkriminalität:  
Ergebnisse einer quantitativen Dunkelfeldbefragung in  
Niedersachsen — 5

Jean-Louis van Gelder und Isabel Thielmann  
Die Lücken in der kriminologischen Wissensgrundlage  
schließen: Eine Forschungsagenda für die kommenden  
zehn Jahre — 18

Susanne Beck  
Diffusion individueller rechtlicher Verantwortlichkeit  
beim Einsatz Lernender Systeme — 29

Lucia Sommerer  
Selbstaufgelegte algorithmische Gedanken-  
losigkeit — 38

Nikolaus Forgó  
Zur Regulierung Künstlicher Intelligenz, auch in der  
Strafverfolgung — 44

Andreas May  
Bekämpfung von Cybercrime. Der Spagat zwischen  
Massendaten und HighTech Crime anhand von zwei  
Beispielen — 50

#### Redaktionelle Anmerkung:

Die Monatsschrift für Kriminologie und Strafrechtsreform erscheint ab Band 102 (Jahrgang 2019) mit vier Heften pro Jahr. Die seit der Gründung der Zeitschrift existierende Bezeichnung »Monatsschrift« wurde als ihr Markenzeichen aus Traditionsgründen beibehalten, ebenso die Abkürzung »MschrKrim«.

In den Texten der Monatsschrift wird in der Regel das generische Maskulinum verwendet; es sind aber jeweils alle Geschlechter gemeint. Dort, wo es angebracht erscheint, wird davon abgewichen.

4 | 2023

68. Jahrgang  
20. Februar 2023  
S. 97-136  
PVSt 1062

# AG

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

und int <sup>Z</sup> D3-Z209

## Die Aktiengesellschaft

Herausgegeben von Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann und Prof. Dr. Mathias Habersack

die-aktiengesellschaft.de

in Verbindung mit VorsRiBGH Manfred Born · Prof. Dr. Volker Emmerich ·  
PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth · Prof. Dr. Jens Koch · Prof. Dr. Dr. h.c.  
Uwe H. Schneider · RA Prof. Dr. Jochen Vetter · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

|                            |  |
|----------------------------|--|
| <b>Aufsätze &gt;</b>       | <b>Dörte Poelzig</b> – Das konzernrechtliche Trennungsprinzip und Sanktionsdurchgriffe im (europäischen) Wirtschaftsrecht ..... 97   |
|                            | <b>Christian E. Decher</b> – Die Bedeutung des Börsenkurses für die Unternehmensbewertung bei Strukturmaßnahmen – Eine Reise über vier Stationen ..... 106                       |
|                            | <b>Julian Redeke</b> – Kollektive Pflichtverstöße bei virtuellen Hauptversammlungen in der HV-Saison 2023? – Replik zum Beitrag von Schirmer, AG 2023, 19 ..... 118              |
|                            | <b>Jan-Erik Schirmer</b> – Weiterhin Ausbesserungsbedarf – Duplik zum Beitrag von Redeke, AG 2023, 118 ..... 121   |
| <b>Rechtsprechung &gt;</b> | <b>Spruchverfahren:</b> Unternehmensbewertung bei Squeeze-out (OLG Brandenburg, Beschl. v. 26.8.2022 – 7 W 82/18) ..... 124  |
|                            | <b>Spruchverfahren:</b> Unternehmensbewertung bei verschmelzungsrechtlichem Squeeze-out (OLG Düsseldorf, Beschl. v. 27.6.2022 – 26 W 13/18 [AktE]) ..... 130                     |
|                            | <b>Organhaftung:</b> Streitwert des Klagezulassungsverfahrens (OLG Stuttgart, Beschl. v. 13.10.2022 – 20 W 16/22) ..... 136  |
| <b>Rechts-Report</b>       | <b>Rafael Harnos</b> – Verbot des Einsatzes von Expert Advisors im Lichte des AGB-Rechts – Zu OLG München v. 2.1.2023 – 19 U 3350/22 ..... R44                                   |
|                            | <b>Sandra Reich</b> – Sustainable Finance: Update zur Nachhaltigkeits-transparenz – Berichtigung redaktioneller Versehen und Offenlegungspflichten für Kreditinstitute ..... R45 |

**ottoschmidt**

Börsenpflichtblatt  
der Frankfurter  
Wertpapierbörse



86209402304



# Die Aktiengesellschaft

Zeitschrift für deutsches, europäisches und internationales Aktien-, Unternehmens- und Kapitalmarktrecht

## Herausgeber:

Prof. Dr. Heinz-Dieter Assmann, LL.M., Universität Tübingen, E-Mail: [assmann@jura.uni-tuebingen.de](mailto:assmann@jura.uni-tuebingen.de) · Prof. Dr. Mathias Habersack, Universität München, E-Mail: [mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de](mailto:mathias.habersack@jura.uni-muenchen.de)

**in Verbindung mit** VorsRiBGH Manfred Born, Karlsruhe · Prof. Dr. Volker Emmerich, Bayreuth · PräsBVerfG Prof. Dr. Stephan Harbarth, LL.M., Karlsruhe · Prof. Dr. Jens Koch, Köln · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RA Prof. Dr. Jochen Vetter, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Zöllner, Tübingen

## Ständige Mitarbeiter AG-Report:

RA Prof. Dr. Michael Arnold, Stuttgart · Prof. Dr. Walter Bayer, Jena · Dipl.-Verw. Wiss. Marianne Gajo, Spaichingen · RA Dr. Thorsten Kuthe, Köln · Dr. Thomas Ledermann, Hamburg · Dr. Franz-Josef Leven, Frankfurt a.M. · Dr. Stefan Mai, Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Mutter, Düsseldorf · Dr. Sandra Reich, Gräfelfing · Markus Rieger, Wolfratshausen · WP Prof. Dr. Eberhard Scheffler, Hamburg · Dipl.-Vw. Christoph Schlienkamp, Düsseldorf · Andreas Schmidt, München · Prof. Dr. Dr. h.c. Uwe H. Schneider, Mainz/Frankfurt a.M. · RAin Daniela Weber-Rey, LL.M., Frankfurt a.M. · RA Dr. Jochen Weck, München · RAin Madeleine Zipperle, Köln

## Steuer-Journal:

Streck Mack Schwedhelm, Rechtsanwälte/Fachanwälte für Steuerrecht, Köln/Berlin/München

## Inhalt

[die-aktiengesellschaft.de](http://die-aktiengesellschaft.de)

### Aufsätze

**Prof. Dr. Dörte Poelzig, M.jur. (Oxon.) – Das konzernrechtliche Trennungsprinzip und Sanktionsdurchgriffe im (europäischen) Wirtschaftsrecht**

Während Konzerngesellschaften nach dem gesellschaftsrechtlichen Trennungsprinzip grundsätzlich nur für ihre eigenen Verbindlichkeiten haften, werden Konzerne zunehmend als Einheit für Rechtsverstöße in die Verantwortung genommen. Der Beitrag beleuchtet und systematisiert die aktuellen konzernweiten Sanktionsdurchgriffe im (europäischen) Wirtschaftsrecht und hinterfragt ihre Legitimation. .... 97

**RA Prof. Dr. Christian E. Decher – Die Bedeutung des Börsenkurses für die Unternehmensbewertung bei Strukturmaßnahmen – Eine Reise über vier Stationen**

Der Beitrag behandelt die Bedeutung des Börsenkurses für die Unternehmensbewertung bei Strukturmaßnahmen. Unter näherer Würdigung von zwei aktuellen Entscheidungen des OLG Frankfurt/M. und des OLG München plädiert der Verfasser für einen Ausbau der Bedeutung des Börsenkurses bei hinreichender Aussagekraft aufgrund statistischer und ökonomischer Betrachtung. .... 106

**SRA Dr. Julian Redeke, LL.M. (University of Sydney) – Kollektive Pflichtverstöße bei virtuellen Hauptversammlungen in der HV-Saison 2023? – Replik zum Beitrag von Schirmer, AG 2023, 19**

In der AG 1-2/2023 hat Jan-Erik Schirmer u.a. die These aufgestellt, dass der Vorstand die Satzungsermächtigung für künftige virtuelle Hauptversammlungen in der HV-Saison 2023 pflichtgemäß nur im Rahmen einer Präsenzhauptversammlung erreichen könne. Der Beitrag würdigt diese Ansicht kritisch und arbeitet heraus, dass die Satzungsermächtigung nach § 118a Abs. 1 Satz 1, Abs. 5 AktG auch in einer Online-HV beschlossen werden kann. .... 118



## Inhalt

**Branchen- und Unternehmens-Report | Jahresabschlüsse**

|  |     |
|--|-----|
| Metro AG – Konzernabschluss zum 30.9.2022 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> ).....    | R50 |
| Ceconomy AG – Konzernabschluss zum 30.9.2022 ( <i>Christoph Schlienkamp</i> )..... | R52 |

**Bibliothek**

|  |     |
|--|-----|
| Neuerscheinungen ( <i>Rafael Harnos</i> ).....     | R54 |
| Zeitschriftenspiegel ( <i>Rafael Harnos</i> )..... | R54 |

**Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!**

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



**Sie wollen alle Jahrgänge der AG nach Stichworten durchsuchen?**

**Nutzen Sie Ihr Beratermodul, das zu Ihrem Abo dazugehört!**

AG



**AG –  
Die Aktien-  
gesellschaft**

Beratermodul

Fragen zum Freischaltcode  
beantwortet der Kundenservice.

Telefon: 0221 9 37 38-997

E-Mail: kundenservice@otto-schmidt.de

1/2023

S. 1–42, ART.-NR. 1–46

Februar 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z47

# ZIK

## INSOLVENZRECHT UND KREDITSCHUTZ

Herausgeber:innen: Birgit Blatt, Karl-Heinz Götze, Andreas Konecny,  
Franz Mohr, Stephan Riel, Martin Trenker

Schriftleitung: Andreas Konecny, Martin Trenker

### BEITRÄGE

- » **Bettina Nunner-Krautgasser:** Insolvenzzrechtliche Qualifikation von Kosten einer während des Insolvenzverfahrens vollzogenen Räumungsexekution
- » **Vanessa Eriksson:** Harmonisierung des Insolvenzrechts: Der Vorschlag einer EU-Richtlinie im Überblick
- » **Felix Loewit/Miriam Simsa:** Sorgfaltspflichten der Geschäftsleitung in der Krise oder Insolvenz eines Vertragspartners
- » **Philipp Anzenberger:** Zum Stimmrecht des Kurators gemäß § 95a IO im Insolvenzverfahren
- » **Karl-Heinz Götze:** Insolvenzstatistik 2022 für Österreich

### JUDIKATUR

- » Forderungsfeststellung, Forderungsübergang und Rekurs der Schuldnerin



**EDITORIAL**

1

**ZIK AKTUELL**

4

**BEITRÄGE**

|   |    |
|---|----|
| <b>Bettina Nunner-Krautgasser:</b> Insolvenzrechtliche Qualifikation von Kosten einer während des Insolvenzverfahrens vollzogenen Räumungsexekution | 5  |
| <b>Vanessa Eriksson:</b> Harmonisierung des Insolvenzrechts: Der Vorschlag einer EU-Richtlinie im Überblick   | 9  |
| <b>Felix Loewit/Miriam Simsa:</b> Sorgfaltspflichten der Geschäftsleitung in der Krise oder Insolvenz eines Vertragspartners                        | 14 |
| <b>Philipp Anzenberger:</b> Zum Stimmrecht des Kurators gemäß § 95a IO im Insolvenzverfahren  | 20 |
| <b>Karl-Heinz Götze:</b> Insolvenzstatistik 2022 für Österreich   | 25 |

**FACHLITERATUR**

29

**JUDIKATUR**

|  |    |
|--|----|
| Prozessunterbrechung durch ein Schweizerisches Konkursverfahren                                  | 33 |
| Die Kosten einer Räumungsexekution während des Insolvenzverfahrens begründen eine Masseforderung | 33 |
| Kostenvorschuss, Rückgriff und Rekursbeschränkungen  | 34 |
| Zur Entlohnung des einstweiligen Verwalters I  | 35 |
| Zur Entlohnung des einstweiligen Verwalters II   | 36 |
| Entlohnung des Insolvenzverwalters: Erhöhung/Barauslagen   | 36 |
| Forderungsfeststellung, Forderungsübergang und Rekurs der Schuldnerin                            | 37 |
| Der „Zuschlag“ bei einer „Kanzleiversteigerung“ löst keine Grunderwerbsteuerpflicht aus          | 38 |
| Keine Delegation eines Insolvenzverfahrens nach Bestätigung eines Zahlungsplans                  | 39 |
| Generell kein Revisionsrekurs bei Vollbestätigung  | 39 |
| Zur Insolvenznähe des Prozesses auf Rückübertragung von Massevermögen                            | 40 |
| Bleibprämie und Insolvenz-Entgelt  | 41 |
| Wirksamkeit von im Ausland begründetem Sicherungseigentum bei Grenzübergang                      | 42 |
| Keine Exekutionsaufschiebung wegen bloß behaupteter Insolvenzgefahr                              | 42 |

# Neue Zeitschrift für Wirtschaft Steuer- und Unternehmensrecht

WU  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z321

Herausgegeben von  
 Prof. Dr. Katharina Beckemper  
 Prof. Dr. Jens Bülte  
 Prof. Dr. Dr. h. c. Gerhard Dannecker  
 Dr. Gina Greeve  
 Anke Hadamitzky  
 Prof. Dr. Markus Jäger  
 Thomas C. Knierim  
 Dr. Astrid Lilie  
 Prof. Dr. Andreas Mosbacher  
 Prof. Dr. Tido Park  
 Prof. Dr. Andreas Ransiek, LL.M.  
 Prof. Dr. Thomas Rönnau  
 Stefan Rolletschke  
 Kai Sackreuther  
 Prof. Dr. Christian Schröder  
 Prof. Dr. Jürgen Taschke

## Aus dem Inhalt

*M. Böse*  
 Der Schutz vor doppelter Verfolgung von Wettbewerbsverstößen in mehreren Mitgliedstaaten – Konvergenzen und Divergenzen in der Rechtsprechung des EuGH zum Grundsatz „ne bis in idem“ 81

*M. Heuchemer*  
 Praxisprobleme der Besetzungsrüge, § 222 b StPO, im Wirtschaftsstrafverfahren – Ein Lehrstück im strafprozessualen Zustellungsrecht 87

*F. Teichmann*  
 Rechtsschutz gegen Internationale sowie Europäische Haftbefehle in Deutschland, Liechtenstein, Österreich und der Schweiz 92

*BGH*  
 Falsche Polizeibeamte – zum Zeitpunkt der Beendigung der Tat in Fällen des „Entlohnens“ (m. Anm. *Zeyher*) 101

*BGH*  
 § 283c StGB als Privilegierung gegenüber § 283 StGB (m. Anm. *Bittmann*) 106

  
 C.H. BECK

**3/2023**

1. März 2023  
 12. Jahrgang S. 81–120



|                       |   |     |
|-----------------------|---|-----|
| <b>Editorial</b>      | <i>Martin Maurer</i><br>Gesetzlicher Richter? Ein Zwischenruf   | III |
| <b>Aufsätze</b>       | <i>Prof. Dr. Martin Böse</i><br>Der Schutz vor doppelter Verfolgung von Wettbewerbsverstößen in mehreren Mitgliedstaaten – Konvergenzen und Divergenzen in der Rechtsprechung des EuGH zum Grundsatz „ne bis in idem“ | 81  |
|                       | <i>Dr. Michael Heuchemer</i><br>Praxisprobleme der Besetzungsrüge, § 222 b StPO, im Wirtschaftsstrafverfahren – Ein Lehrstück im strafprozessualen Zustellungsrecht   | 87  |
|                       | <i>Fabian Teichmann</i><br>Rechtsschutz gegen Internationale sowie Europäische Haftbefehle in Deutschland, Liechtenstein, Österreich und der Schweiz  | 92  |
| <b>Rechtsprechung</b> | <b>Wirtschaftsstrafrecht</b>  |     |
|                       | Falsche Polizeibeamte – zum Zeitpunkt der Beendigung der Tat in Fällen des „Entlohnens“<br>BGH, Beschluss vom 2. November 2022 – 3 StR 12/22<br>(m. Anm. <i>Zeyher</i> )  | 101 |
|                       | § 283c StGB als Privilegierung gegenüber § 283 StGB<br>BGH, Beschluss vom 1. Juni 2022 – 2 StR 353/21<br>(m. Anm. <i>Bittmann</i> )   | 106 |
|                       | <b>Steuerstrafrecht/Steuerrecht</b>   |     |
|                       | Einziehung nach Korruption<br>BGH, Urteil vom 20. September 2022 – 1 StR 14/22  | 112 |
|                       | <b>Unternehmensstrafrecht</b>   |     |
|                       | ne bis in idem bei Kartell-Bußgeldverfahren in zwei Mitgliedstaaten<br>EuGH (Große Kammer), Urteil vom 22. März 2022 – C-151/20 –<br>Zuckermarkt Österreich   | 117 |
| <b>Impressum</b>      |   | IV  |
| <b>NZWiSt-Aktuell</b> | Literaturspiegel Steuerstrafrecht – Stand 21.02.2023  | VI  |

27. Jahrgang / März 2023 / Nr. 3

# AS (D3-£240)

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

**Arbeits- und SozialrechtsKartei**

## **TOPTHEMA: Streik**

**Elisabeth Brameshuber**

Europarechtliche Rahmenbedingungen des Streikrechts

**Michael Friedrich**

Entgeltfortzahlung und Streik

**Susanne Auer-Mayer**

Streikfolgen als „sonstiger Dienstverhinderungsgrund“

**Felicia Kain**

Streik und Sozialversicherung

**Sebastian Zankel**

Errichtung eines Europäischen Betriebsrats

**Praxisinformationen**

Neues aus der Gesetzgebung

News aus Lohnsteuer-, SV- und Arbeitsrecht

**Linde**  
www.indeverlag.at

# ARBEITS- UND SOZIALRECHTSKARTEI

Redaktion: Univ.-Prof. Dr. Franz Marhold, Dr. Roman Krammer  
1210 Wien, Scheydgasse 24, Telefon: 01/24 630, Fax: 01/24 630/751,  
E-Mail Redaktion: redaktion@lindeverlag.at

## INHALTSVERZEICHNIS

|  |  |
|--|--|
| <b>ELISABETH BRAMESHUBER</b> .....   | 74   |
| <b>Topthema: Europarechtliche Rahmenbedingungen des Streikrechts</b>   |  |
| <b>Anspruch auf Pflegekarenzgeld</b> .....   | 80   |
| <b>MICHAEL FRIEDRICH</b> .....   | 81   |
| <b>Topthema: Entgeltfortzahlung und Streik</b>   |  |
| <b>SUSANNE AUER-MAYER</b> .....  | 88   |
| <b>Topthema: Streikfolgen als „sonstiger Dienstverhinderungsgrund“</b>   |  |
| <b>FELICIA KAIN</b> .....  | 96   |
| <b>Topthema: Streik und Sozialversicherung</b>   |  |
| <b>Werbungskosten einer Lehrerin</b> .....   | 100  |
| <b>SEBASTIAN ZANKEL</b> .....  | 101  |
| <b>Rechtliche Fragestellungen im Zusammenhang mit der Errichtung eines besonderen Verhandlungsgremiums und eines Europäischen Betriebsrats</b> |  |
| <b>GERDA ERCHER-LEDERER / JULIA DUJMOVITS</b> .....  | 107  |
| <b>Neues aus der Gesetzgebung</b>  |  |
| ● Erleichterter Arbeitsmarktzugang für Ukrainer und Änderungen bei der Rot-Weiß-Rot-Karte  | ● Erweiterter Bildungsbonus und schrittweise Abschaffung der geblockten Altersteilzeit |
| <b>ALFRED SHUBSHIZKY</b> .....   | 109  |
| <b>Praxis-News aus Sozialversicherungs-, Lohnsteuer-und Arbeitsrecht in Kurzform</b>   |  |
| <b>Anspruch auf Tagesgeld nach dem Kollektivvertrag für das Güterbeförderungsgewerbe</b> .....   | 112  |
| <b>Impressum</b> .....   | 108  |

98. Jahrgang / 1. März 2023 / Nr. 7

# SW D3-Z25

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei

### **Reiseaufwandsentschädigungen**

Höherer Freibetrag, Aufzeichnungs- und Übermittlungspflicht

### **Energiekrisenbeitrag**

Die befristete Steuer auf Zufallsgewinne

Erste Erfahrungen und Überlegungen aus der Praxis

### **Ertragsteuern**

Einlagenrückzahlung oder Gewinnausschüttung

### **Umsatzsteuer**

Zeitraum des Vorsteuerabzugs bei Sollbesteuerung

### **Wirtschaft**

Sanierung von COVID-19-Betrug

KMU und Nachhaltigkeitsberichterstattung

### **Rechtsprechung**

Aktuelle VwGH-Judikatur

**Linde**

[www.lindeverlag.at](http://www.lindeverlag.at)

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

### In diesem Heft

|  |     |
|--|-----|
| Neues bei pauschalieren Reiseaufwandsentschädigungen ( <i>Kroiher</i> )  | 354 |
| Einführung einer befristeten Steuer auf Zufallsgewinne von Unternehmen im Energiesektor ( <i>Baumgartner</i> ) | 356 |
| Abschöpfung von Überschusserlösen aus dem Stromverkauf ( <i>Plott / Matzka</i> )                               | 362 |
| Einlagenrückzahlung oder Gewinnausschüttung – aktuelle Fragen ( <i>Marschner</i> )                             | 369 |
| Verordnungen in Begutachtung   | 374 |
| Zeitraum des Vorsteuerabzugs bei Sollbesteuerung ( <i>Kuderer</i> )  | 375 |
| Vorsteuerabzugsrecht eines „Zusammenschlusses“   | 380 |
| Transparenzportal erhöht das Risiko von Anzeigen für Unternehmer und Berater ( <i>Schrank / Gritsch</i> )      | 381 |
| KMU und Nachhaltigkeitsberichterstattung – (un)mittelbar betroffen? ( <i>Rohatschek / Schönhart</i> )          | 385 |
| Budgetäre Entwicklung 2022   | 390 |
| Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )  | 391 |
| ■ Zwischengeschaltete OG   |     |
| ■ AfA bei Gebäudeabriss  |     |
| ■ Progressionsvorbehalt  |     |
| ■ Außergewöhnliche Belastungen   |     |
| ■ Wohlverhaltensgesetz   |     |
| ■ Schätzungsbefugnis und Empfängerbenennung  |     |
| ■ Gebührenfreie Vermietung   |     |

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel  
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

98. Jahrgang / 15. Februar 2023 / Nr. 6

# SW <sup>WU</sup> DB-Z 25

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei

### **Tagesfragen**

Inflationsanpassung 2023 aus individueller Sicht  
Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie

### **Lohnsteuerrichtlinien**

Highlights aus dem Wartungserlass 2022

### **Ertragsteuern**

AfA-Korrektur durch Zu- und Abschläge  
Spenden in Kryptowährungen  
Liegenschaftstransaktionen im WGG

### **Internationales Steuerrecht**

Erhebungsformen der Globalen Mindestbesteuerung

### **Umsatzsteuer**

Update: Aktuelles auf einen Blick

### **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem Juni 2022

**Linde**  
www.lindeverlag.at



# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



## In diesem Heft

|   |     |
|---|-----|
| Die Inflationsanpassung für 2023 aus individueller Sicht ( <i>Kanduth-Kristen</i> )                       | 294 |
| Umsetzung der EU-Mobilitätsrichtlinie ( <i>Reich-Rohrwig</i> )  | 308 |
| Highlights aus dem LStR-Wartungserlass 2022 ( <i>Seebacher</i> )  | 306 |
| Steuertermine im März   | 324 |
| AfA-Korrektur durch Zu- und Abschläge ( <i>Beiser</i> )   | 325 |
| EStR-Wartungserlass 2023 in Begutachtung  | 327 |
| Spenden in Kryptowährungen aus ertragsteuerrechtlicher Sicht ( <i>Häusler</i> )                           | 328 |
| Information des BMF zum Kommunalsteuergesetz (KommStG) 1993   | 333 |
| Kriterien für die Subsumierung von Liegenschaftstransaktionen unter § 7 Abs 1a Z 1 WGG ( <i>Schwetz</i> ) | 334 |
| Neuerliche Zinsanpassung  | 336 |
| Die Erhebungsformen der Globalen Mindestbesteuerung ( <i>Marchgraber</i> )                                | 337 |
| Umsatzsteuer-Update Februar 2023: Aktuelles auf einen Blick ( <i>M. Mayr</i> )                            | 341 |
| Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )   | 347 |
| ■ Wechselkursänderungen   |     |
| ■ Cum-/Ex-Geschäfte   |     |
| ■ Forschungsprämie und Insolvenz  |     |
| ■ Alternative Investmentfonds   |     |
| ■ Nachweis von Vordienstzeiten  |     |
| ■ KEST-Rückerstattung nach DBA Schweiz  |     |

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel  
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

98. Jahrgang / 5. Februar 2023 / Nr. 4/5

# SW *DB-Z 25*

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Die Nummer 1  
im Steuerrecht!**

SWK-Redaktion

## **Die Steuererklärungen für 2022**

**Know-how für die Praxis**

Alle Änderungen auf einen Blick  
Übersichten, Beispiele, Anmerkungen  
Musterformulare samt Erläuterungen  
Einkommensteuer, Umsatzsteuer  
Sonderausgaben, außergewöhnliche Belastungen  
Kinder, Familienbonus Plus  
Betriebliche Einkünfte, Kleinunternehmen  
Vermietung und Verpachtung, Kapitalvermögen

**Linde**  
www.lindeverlag.at

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

### In diesem Heft

|  |     |
|--|-----|
| <b>Die Einkommensteuererklärung (E 1) für 2022</b>                               |     |
| Wichtige Änderungen für die Veranlagung 2022 im Überblick                        | 113 |
| Rechtsgrundlagen für die Einkommensbesteuerung                                   | 113 |
| Musterformular E 1   | 120 |
| Erläuterungen zum Formular E 1   | 154 |
|  | 163 |
| <b>Die Beilage L 1d (Sonderausgaben) für 2022</b>                                |     |
| Musterformular L 1d  | 185 |
| Erläuterungen zur Beilage L 1d   | 186 |
|  | 188 |
| <b>Die Beilage L 1ab (außergewöhnliche Belastungen) für 2022</b>                 |     |
| Musterformular L 1ab   | 189 |
| Erläuterungen zur Beilage L 1ab  | 191 |
|  | 193 |
| <b>Die Beilage L 1k (steuerliche Berücksichtigung von Kindern) für 2022</b>      |     |
| Musterformular L 1k  | 194 |
| Erläuterungen zur Beilage L 1k   | 195 |
|  | 197 |
| <b>Die Beilage L 1k-bF (Familienbonus Plus) für 2022</b>                         |     |
| Musterformular L 1k-bF   | 199 |
| Erläuterungen zur Beilage L 1k-bF  | 200 |
|  | 202 |
| <b>Die Beilage E 1a (betriebliche Einkünfte) für 2022</b>                        |     |
| Musterformular E 1a  | 204 |
| Erläuterungen zur Beilage E 1a   | 206 |
|  | 211 |
| <b>Die Beilage E 1a-K (vereinfachte Version für kleine Unternehmen) für 2022</b> |     |
| Musterformular E 1a-K  | 223 |
| Erläuterungen zur Beilage E 1a-K   | 225 |
|  | 228 |
| <b>Die Beilage E 1b (Vermietung und Verpachtung) für 2022</b>                    |     |
| Musterformular E 1b  | 232 |
| Erläuterungen zur Beilage E 1b   | 233 |
|  | 236 |
| <b>Die Beilage E 1kv (Kapitalvermögen) für 2022</b>                              |     |
| Musterformular E 1kv   | 241 |
| Erläuterungen zur Beilage E 1kv  | 244 |
|  | 247 |
| <b>Die Umsatzsteuererklärung (U 1) für 2022</b>                                  |     |
| Wichtige Änderungen für die Veranlagung 2022 im Überblick                        | 251 |
| Musterformular U 1   | 251 |
| Erläuterungen zum Formular U 1   | 260 |
|  | 263 |

Impressum: Siehe letzte Umschlagseite

Diese SWK-Ausgabe ist auch einzeln, außerhalb des Abonnements, zum Preis von EUR 45,- inkl. MwSt, exkl. Versandkosten, erhältlich. Es wird darauf verwiesen, dass alle Angaben in diesem Heft trotz sorgfältiger Bearbeitung ohne Gewähr erfolgen und eine Haftung der Redaktion oder des Verlages ausgeschlossen ist.

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** redaktion@lindeverlag.at  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

98. Jahrgang / 20. Jänner 2023 / Nr. 3

# SW <sup>WU</sup> 73-725

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei



## **Tagesfragen**

Die steuerlichen Neuerungen 2023  
Änderungen in der LuF-PauschVO ab 2023  
Dreiecksgeschäfte mit mehr als drei Beteiligten  
Zuständigkeit bei Vorabentscheidungsersuchen

## **Einkommensteuer**

Neue Aussagen zu Dienstfahrrädern  
Umtausch von Aktienzertifikaten steuerpflichtig?

## **Internationales Steuerrecht**

Update: Aktuelles auf einen Blick

## **Umsatzsteuer**

Rechnungsberichtigung gegenüber Konsumenten?

## **Rechtsprechung**

VwGH- und EuGH-Judikatur

**Linde**  
www.lindeverlag.at



## In diesem Heft

|  |     |
|--|-----|
| Die steuerlichen Neuerungen 2023 ( <i>B. Reiner / J. Reiner</i> )  |     |
| Änderungen in der LuF-Pauschalierungsverordnung ab 2023 ( <i>Jilch</i> )   | 72  |
| Innergemeinschaftliche Dreiecksgeschäfte mit mehr als drei Beteiligten ab 1. 1. 2023 ( <i>Herges-Geier / Leitgeb</i> ) | 76  |
| Zuständigkeit für Vorabentscheidungsersuchen ( <i>Pfeiffer</i> )   | 81  |
| Neue Aussagen in Sachbezugswerteverordnung und LStR zu Dienstfahrrädern ( <i>Prodingler</i> )                          | 85  |
| Umtausch von Aktienzertifikaten steuerpflichtig? ( <i>Franke / Rümmele</i> )   | 90  |
| Update aus dem internationalen Steuerrecht ( <i>Bendlinger / Rosenberger</i> )   | 95  |
| Keine Umsatzsteuer kraft Rechnung bei überhöhter Umsatzsteuer in Rechnungen an Konsumenten ( <i>Beiser</i> )           | 105 |
| Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )  | 107 |
| ■ Prozesskosten als außergewöhnliche Belastung   |     |
| ■ Betriebsstätte   |     |
| ■ Vermögensverwaltende Personengesellschaft  |     |
| ■ Geschäftsführerhaftung: mündliche Verhandlung  |     |
| ■ Geschäftsführerhaftung: Zustellung   |     |
| ■ Partielle Kommunalsteuerbefreiung  |     |
| Aktuelle EuGH-Rechtsprechung ( <i>Aigner</i> )   | 111 |
| ■ MwSt/Vorsteuerberichtigung   |     |
| ■ MwSt/feste Niederlassung   |     |
| ■ MwSt/Auslagerung von Tätigkeiten   |     |
| ■ MwSt/Schätzung   |     |
| ■ MwSt/Versicherungsumsätze  |     |
| ■ Verbrauchsteuer/Steuerschuldnerschaft  |     |

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.

Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und Wirtschaftskartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel

**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751

**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)

**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723

**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

98. Jahrgang / 5. Jänner 2023 / Nr. 1/2

# SW <sup>D3-Z25</sup>

**WU**  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

Steuer- und Wirtschaftskartei

**SV-Werte für 2023  
zum Herausnehmen!**

## **Tagesfragen**

Lehren aus der Krisengesetzgebung

USt-Update: Gesetzgebung, Wartungserlass 2022

## **Lohnverrechnung**

Alle Neuerungen für 2023

## **Ausländische Einkünfte**

Anwendbarkeit des Progressionsvorbehalts

## **Umgründungen**

Einbringung von Mitunternehmeranteilen

## **Grundbucheintragungsgebühr**

VfGH hat keine verfassungsrechtlichen Bedenken

## **Umsatzsteuer**

Vertrauensschutz bei Abhollieferungen

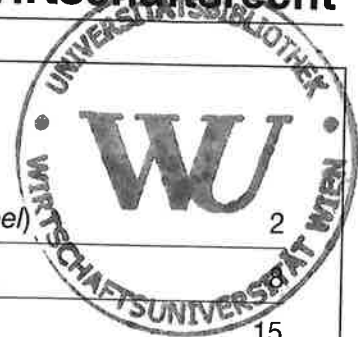
## **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem Mai 2022

**Linde**  
www.lindeverlag.at

# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

## Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht



### In diesem Heft

|   |        |
|---|--------|
| „Koste es, was es wolle!“ – Lehren aus der Krisengesetzgebung (Tumpel)  |        |
| Umsatzsteuer-Update Jänner 2023: Aktuelles auf einen Blick (M. Mayr)  |        |
| Steuertermine im Februar  | 15     |
| LStR-Wartungserlass 2022 veröffentlicht   | 15     |
| Neuerungen in der Lohnverrechnung 2023 (Kocher / Proksch)   | 16     |
| VwGH: Progressionsvorbehalt auch anwendbar, wenn Österreich Quellenstaat ist (Rzeszut / Peter)                            | 26     |
| Einbringung von Mitunternehmeranteilen: Gesellschafterverrechnungskonten und rückbezogene Maßnahmen (Hübner-Schwarzinger) | 29     |
| Energiekostenzuschuss für Unternehmen wird erweitert  | 35     |
| Keine verfassungsrechtlichen Bedenken gegen die Grundbuchseintragungsgebühr (Kofler)                                      | 36     |
| Newsletter des BMF zu steuerlichen Fachinformationen  | 43     |
| Regelbedarfssätze für Unterhaltsleistungen für das Kalenderjahr 2023  | 43     |
| Zur Vertrauensschutzregelung des Art 7 Abs 4 UStG (Bieber / Leonov)   | 44     |
| Aktuelle VwGH-Rechtsprechung (Bodis)  | 48     |
| ■ „Werkverträge“ als Dienstverträge   |        |
| ■ Restnutzungsdauer von Gebäuden  |        |
| ■ Pensionsabfindung eines Grenzgängers  |        |
| ■ Öffentliche Mittel  |        |
| ■ Grundstücksveräußerung  |        |
| ■ Wiederaufnahme des Verfahrens   |        |
| ■ Entscheidungspflicht des Finanzamts   |        |
| ■ Verlängerungshandlungen   |        |
| ■ Kommunalsteuerbefreiung   |        |
| SV-Werte für 2023 zum Herausnehmen  | I-VIII |

Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und WirtschaftsKartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel  
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

98. Jahrgang / 10. März 2023 / Nr. 8

# SW <sup>WU</sup> D3-Z25

WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

## Steuer- und Wirtschaftskartei



### **Lohnsteuer**

Weitere Antworten des BMF zu Dienstfahrrädern

### **Arbeitnehmerveranlagung**

Entscheidungen des BFG im Jahr 2022

### **Ertragsteuern**

Verlust und Diebstahl von Kryptowährungen  
Exportverschmelzung und offene Verluste

### **Wirtschaft**

Das neue HinweisgeberInnenschutzgesetz

### **Rechtsprechung**

VwGH-Judikatur aus dem September 2022

**Linde**  
www.lindeverlag.at



# STEUER- UND WIRTSCHAFTSKARTEI

Zeitschrift für das gesamte Steuer- und Wirtschaftsrecht

## In diesem Heft

|   |     |
|---|-----|
| Weitere Antworten des BMF zu Dienstfahrrädern ( <i>Prodingner</i> )   | 398 |
| Vorzeitige Rückzahlung von Immobilienkreditverträgen  | 402 |
| Die Entscheidungen des BFG im Jahr 2022 in den Bereichen der Arbeitnehmerveranlagung ( <i>Moser</i> )                           | 403 |
| Anspruch auf Tagesgeld nach dem Kollektivvertrag für das Güterbeförderungsgewerbe   | 418 |
| Verlust und Diebstahl von Kryptowährungen sowie Krypto-Scams ( <i>Häusler</i> )   | 419 |
| Das Zusammenspiel von Exportverschmelzung und offenen nachversteuerungspflichtigen Verlusten ( <i>Bernscherer / Kormesser</i> ) | 427 |
| Das HinweisgeberInnenschutzgesetz (HSchG) ( <i>Schuschnigg</i> )  | 433 |
| Verringerung der Steuerbemessungsgrundlage bei Entschädigung aus einem Versicherungsvertrag                                     | 442 |
| Aktuelle VwGH-Rechtsprechung ( <i>Bodis</i> )   | 443 |
| ■ Realteilung von Grundstücken  |     |
| ■ Vertreterhaftung  |     |



Impressum: Siehe Umschlagseite gegenüber

Inhaltsverzeichnisdienst per E-Mail.  
Anmeldung unter <https://www.lindeverlag.at/newsletter>

# SWK

Steuer- und WirtschaftsKartei

**Redaktion:** Dr. Andrei Bodis/Mag. Stefan Menhofer  
Dr. Birgit Reiner/Dr. Jürgen Reiner  
Mag. Christoph Schlager  
Dr. Michael Tumpel  
**Tel. Redaktion:** +43 1 24 630, **Fax:** DW 751  
**E-Mail Redaktion:** [redaktion@lindeverlag.at](mailto:redaktion@lindeverlag.at)  
**Tel. Verlag:** +43 1 24 630 Serie, **Fax:** DW 723  
**Adresse:** 1210 Wien, Scheydgasse 24

6837

22. Februar 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Barbara Lass-Könczöl, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Manuel Mayr:** Die einvernehmliche Beendigung des Dienstverhältnisses in der Praxis

### RECHTSPRECHUNG

- » Unbezahlte Dienstfreistellung wegen Missachtung einer betriebsinternen 3G-Regelung
- » Verletzung nachvertraglicher Fürsorgepflichten: Beweislast bei Schadensminderungspflicht
- » EuGH zur Definition von Bildschirmbrillen und deren Kostentragung
- » Wegfall von Führungsverantwortung – verschlechternde Versetzung
- » Bewerbungspflicht eines Arbeitslosen trotz Abmeldung vom Leistungsbezug
- » Außendienstmitarbeiter – Sachbezug für Dienstwagen

### AUS DEN BEHÖRDEN

- » BMF: Information zum Kommunalsteuergesetz

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Manuel Mayr: Die einvernehmliche Beendigung des Dienstverhältnisses in der Praxis**

3

Eine einvernehmliche Beendigung sollte besonders sorgfältig formuliert werden. Der Aufhebungsvertrag bietet die Chance, die wechselseitigen Rechte und Pflichten bis zur und auch nach Beendigung des Dienstverhältnisses umfassend zu gestalten. Von dieser Möglichkeit sollte, wenn immer es denkbar ist, im Sinne beider Dienstvertragsparteien Gebrauch gemacht werden. Welche grundsätzlichen Gegebenheiten bei der Auflösungsvereinbarung zu beachten sind, erörtert MMag. Manuel Mayr in seinem aktuellen Themenbeitrag.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Unbezahlte Dienstfreistellung wegen Missachtung einer betriebsinternen 3G-Regelung       | 7  |
| Verletzung nachvertraglicher Fürsorgepflichten: Beweislast bei Schadensminderungspflicht | 8  |
| EuGH zur Definition von Bildschirmbrillen und deren Kostentragung                        | 9  |
| Wegfall von Führungsverantwortung – verschlechternde Versetzung                          | 11 |
| Austrittsrecht bei unzulässiger Versetzung   | 12 |

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

|   |    |
|---|----|
| Bewerbungspflicht eines Arbeitslosen trotz Abmeldung vom Leistungsbezug | 13 |
| Zuweisung zu Wiedereingliederungsmaßnahme: Angabe von Gründen notwendig | 14 |
| Folgen von Sanierungsgewinnen auf Arbeitslosengeldanspruch              | 15 |

**» STEUERRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Außendienstmitarbeiter – Sachbezug für Dienstwagen | 16 |
| Bauarbeiter – Vorliegen eines Dienstverhältnisses  | 17 |

**AUS DEN BEHÖRDEN****» FINANZMINISTERIUM**

|   |    |
|---|----|
| BMF: Information zum Kommunalsteuergesetz | 18 |
|---|----|

**NEUERSCHEINUNGEN**

20

**IMPRESSUM**

6

6838

1. März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Barbara Lass-Könczöl, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Florian Dauser:** Einsatz von künstlicher Intelligenz in der Arbeitswelt – Was ist zu beachten?

### RECHTSPRECHUNG

- » EuGH: Arbeitgeber dürfen das Tragen religiöser Kleidung verbieten
- » Kein Dienstverhältnis wegen Mitgliedschaft in politischer Partei – Diskriminierung wegen Weltanschauung?
- » Fachliche Meinungsverschiedenheiten sind noch kein Mobbing
- » EuGH: Verweigerter Vertragsabschluss mit einem Selbstständigen wegen dessen sexueller Orientierung
- » Schadenersatz wegen verbaler sexueller Belästigung
- » Abzug des Krankenversicherungsbeitrags für ausländische Pension von Ausgleichszulage
- » BFG: Keine Auswirkung einer COVID-Absonderung auf Pendlerpauschale
- » Ärzte – Vorliegen eines Dienstverhältnisses
- » Zurückweisung einer bewusst mangelhaft eingebrachten Revision

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Florian Dauser: Einsatz von künstlicher Intelligenz in der Arbeitswelt – Was ist zu beachten?**

3

In der heutigen Zeit ist der Einsatz von künstlicher Intelligenz (KI) im alltäglichen Leben fest integriert und erstreckt sich auf verschiedenste Lebensbereiche. In den vergangenen Monaten haben auch sogenannte Chatbots von sich reden gemacht, die erstaunlich immersive Konversationen mit ihren Anwendern führen und durchaus komplexe Fragen beantworten können (insbesondere „ChatGPT“). Auch im Bereich des Personalmanagements kommen immer öfter KI-Systeme zum Einsatz. Auch wenn der Einsatz von KI-Systemen das Potenzial hat, die Effizienz des Personalmanagements zu steigern, kann es dabei auch zu Problemen kommen, die RA Florian Dauser, LL.M im aktuellen Themenbeitrag aus einer rechtlichen Perspektive beleuchtet.

**RECHTSPRECHUNG****»ARBEITSRECHT**

|  |    |
|--|----|
| EuGH: Arbeitgeber dürfen das Tragen religiöser Kleidung verbieten  | 7  |
| Kein Dienstverhältnis wegen Mitgliedschaft in politischer Partei – Diskriminierung wegen Weltanschauung? | 8  |
| DV-Auflösung wegen verweigerter COVID-19-Impfung – keine Diskriminierung wegen Weltanschauung            | 10 |
| Fachliche Meinungsverschiedenheiten sind noch kein Mobbing   | 10 |
| Kein Bossing bei fachlich sachlicher Kritik an der Arbeit  | 11 |
| Mobbingvorwürfe eines Priesters – ordentlicher Rechtsweg unzulässig                                      | 11 |
| EuGH: Verweigerter Vertragsabschluss mit einem Selbstständigen wegen dessen sexueller Orientierung       | 12 |
| Schadenersatz wegen verbaler sexueller Belästigung   | 13 |

**»SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

|   |    |
|---|----|
| Abzug des Krankenversicherungsbeitrags für ausländische Pension von Ausgleichszulage                | 14 |
| Nachkauf von Versicherungszeiten mit Kredit – Berücksichtigung der Kreditraten bei Ausgleichszulage | 16 |

**»STEUERRECHT**

|   |    |
|---|----|
| BFG: Keine Auswirkung einer COVID-Absonderung auf Pendlerpauschale                          | 17 |
| Ärzte – Vorliegen eines Dienstverhältnisses   | 17 |
| Zurückweisung einer bewusst mangelhaft eingebrachten Revision                               | 18 |
| Antrag zur Arbeitnehmerveranlagung durch Sozialhilfeverband?                                | 19 |
| BFG: Beförderung einer Beschwerde per Paketdienst – keine Berücksichtigung des Postenlaufes | 19 |

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

6

6839

8. März 2023

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

DB-Z236

# ARD

## AKTUELLES RECHT ZUM DIENSTVERHÄLTNIS

Redaktionsteam: Manfred Lindmayr, Birgit Bleyer, Sabine Kriwanek,  
Barbara Lass-Könczöl, Bettina Sabara,  
Sabine Sadlo, Barbara Tuma

### THEMA

» **Anna Guggi/Alexander Zierl:** Die vorzeitige Auszahlung der Abfertigung in der Bauwirtschaft nach § 37 BUAG

### RECHTSPRECHUNG

- » Bemessung der Abfertigung bei nicht angetretener Teilzeitbeschäftigung
- » Entzug einer Überstundenpauschale wegen Nichterreichung der Ziele
- » Keine Entgeltfortzahlung für Darstellerin bei COVID-19-bedingter Sperre des Theaters
- » Berechnung des Wochengeldes bei selbstversicherten geringfügig Beschäftigten
- » Abgeleiteter Präsenzdienst – verlängerter Bezug der Familienbeihilfe

### NEUE VORSCHRIFTEN

- » HinweisgeberInnenschutzgesetz – BGBl
- » Präzisierungen zur Anhebung des Pensionsantrittsalters für Frauen ab 2024 – BGBl

**IN ALLER KÜRZE**

2

**THEMA – ARBEITSRECHT****Anna Guggi/Alexander Zierl: Die vorzeitige Auszahlung der Abfertigung in der Bauwirtschaft nach § 37 BUAG**

3

Seit der BUAG-Novelle 2022 besteht dauerhaft die Möglichkeit zur vorzeitigen Auszahlung der Abfertigung nach § 37 BUAG. Arbeitnehmer, die davon Gebrauch machen, unterliegen fortan den BMSG-Abfertigungsbestimmungen. Mag. *Anna Guggi* und Dr. *Alexander Zierl* stellen in ihrem Beitrag kurz die Charakteristika des BUAG-Abfertigungsrechtes in Zusammenschau mit dem Abfertigungsrecht der §§ 23 f AngG dar und erörtern anschließend § 37 BUAG unter Darlegung von Praxisbeispielen.

**RECHTSPRECHUNG****» ARBEITSRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Bemessung der Abfertigung bei nicht angetretener Teilzeitbeschäftigung                             | 7  |
| Auswirkung des Entfalls von Überstunden wegen COVID-19-Pandemie bei Berechnung der Abfertigung Alt | 8  |
| Entzug einer Überstundenpauschale wegen Nichterreicherung der Ziele                                | 8  |
| Keine Entgeltfortzahlung für Darstellerin bei COVID-19-bedingter Sperre des Theaters               | 9  |
| Urlaubsentgelt für nach Österreich entsendete Bauarbeiter – keine Doppelbelastung                  | 11 |

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Berechnung des Wochengeldes bei selbstversicherten geringfügig Beschäftigten | 11 |
|--|----|

**» STEUERRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Familienbeihilfe – überwiegende Tragung von Unterhaltskosten         | 13 |
| Abgeleiteter Präsenzdienst – verlängerter Bezug der Familienbeihilfe | 13 |
| Bezug von Familienbeihilfe während Polizeigrundausbildung            | 15 |
| Grundausbildung in der Finanzverwaltung – keine Familienbeihilfe     | 15 |

**NEUE VORSCHRIFTEN****» ARBEITSRECHT**

|                                      |    |
|--------------------------------------|----|
| HinweisgeberInnenschutzgesetz – BGBl | 16 |
|--------------------------------------|----|

**» SOZIALVERSICHERUNGSRECHT**

|  |    |
|--|----|
| Präzisierungen zur Anhebung des Pensionsantrittsalters für Frauen ab 2024 – BGBl | 19 |
|--|----|

**ARTIKELRUNDSCHAU**

20

**IMPRESSUM**

18

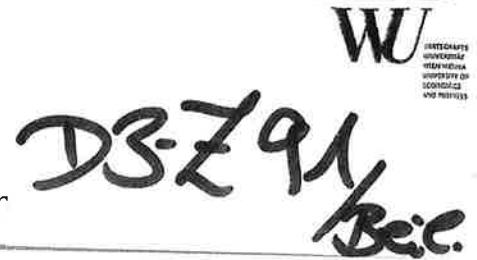
1 | 2023

24<sup>th</sup> Year  
15 February 2023  
P. 1-32

# CRI

## Computer Law Review International

A Jourr



**Editorial Board:** Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J. · Dr. Jens-L. Gaster ·  
RA Thomas Heymann · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm. · Prof. Raymond T. Nimmert ·  
Attorney at Law Holly K. Towle, J.D. · Attorney at Law Thomas Vinje

cr-international.com

|  |    |
|--|----|
| <b>Articles &gt;</b>   |    |
| <i>Georg Borges</i> – Liability for AI Systems Under Current and Future Law .....  | 1  |
| <i>Karishma Sundara / Nikhil Narendran</i> – Protecting Digital Personal Data in India in 2023 .....   | 9  |
| <i>John Beardwood</i> – Triumvirate of ERP Failures: A Comparative Review of Worth, Southeast Power and Barrett .....  | 16 |
| <b>Case Law &gt;</b>   |    |
| USA: Enforceability of forum selection clauses (Court of Appeals for the 9th Circuit, decision of 1 December 2022 – Edward Baton et al. v. Ledger SAS et al.) .....        | 27 |
| USA: Reasonable expectation of privacy of a Dropbox account (Court of Appeals (District III), decision of 29 December 2022 – State of Wisconsin v. Steven W. Bowers) ..... | 29 |



**ottoschmidt**



86203502301





# Computer Law Review International

A Journal of Information Law and Technology

**Editorial Board:**

Prof. Dr. Thomas Dreier, M.C.J., University of Karlsruhe · Dr. Jens-L. Gaster; principal administrator, Brussels · RA Thomas Heymann, Frankfurt/M. · Prof. Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institute and University of Munich · Prof. Raymond T. Nimmert, University of Houston · Attorney at Law Holly K. Towle, J.D., Seattle · Attorney at Law Thomas Vinje, Brussels

**Correspondents:**

Attorney at Law Sakari Aalto (Finland) · Attorney at Law Jonathan Band (USA) · Prof. Dr. Janusz Barta (Poland) · Abogado Enrique J. Batalla (Spain) · John P. Beardwood (Canada) · Prof. Dr. Jon Bing† (Norway) · Prof. DDr. Walter Blocher (Austria) · Prof. Peter Blume (Denmark) · Avvocato Gabriel Cuonzo (Italy) · Advocaat mr drs Anja E. Dekhuijzen MCJ (Netherlands) · Dr. Jens-L. Gaster (EU) · Prof. Ysolde Gendreau (Canada) · Dr. Lucie Guibault (Canada/Netherlands) · Avocat Dr. Martin Hauser (France) · Prof. Dr. Rosa Julia-Barcelo (Spain) · Attorney at Law Charles H. Kennedy (USA) · Dr. Stanley Lai (Singapore) · Prof. Ian Lloyd (UK) · RA Prof. Dr. Michail Marinos (Greece) · Prof. Dr. Ryszard Markiewicz (Poland) · Ken Moon (New Zealand) · Prof. Raymond T. Nimmert† (USA) · Advogado Manuel Oehen Mendes (Portugal) · Prof. Jerome Reichman (USA) · Luis C. Schmidt (Mexico) · Prof. Alain Strowel (Belgium) · Avvocato Retro Tamburrini (Italy) · Attorney at Law Thomas Vinje (USA, EU) · Prof. Coenraad J. Visser (South Africa) · Prof. Dr. Rolf H. Weber (Switzerland) · J.T. Westermeier† (USA) · Neil J. Wilkof (Israel)

## Table of Contents

cr-international.com

US-Department of Commerce's National Telecommunications and Information Administration (NTIA)  
Report of 1 February 2023 on "Competition in the Mobile App Ecosystem"

### Articles

**Georg Borges – Liability for AI Systems Under Current and Future Law** – An overview of the key changes envisioned by the proposal of an EU-directive on liability for AI

This article discusses liability for AI systems *de lege lata* and *de lege ferenda* on the basis of European and German law with special consideration of the EU Commission's regulatory proposal for a directive on liability for artificial intelligence (AI). After a brief introduction of the current state of legislative proposals concerning AI and liability (I.), the characteristic features of AI system and their relationship with the concepts of AI system as well as the requirements for human fault for liability are carved out (II.) and different liability regimes considered (III.), before the Commission's approach to liability for AI taken in its proposal for a directive is thoroughly analysed in the light of its impact on the gathering evidence and the burden of proof in liability claims (IV.) and the findings are summarised (V.).

1

**Karishma Sundara / Nikhil Narendran – Protecting Digital Personal Data in India in 2023** – Is the lite approach, the right approach?

This article considers the key provisions that make up this proposed lite framework, notable deviations from prior iterations and what this new age of data protection will likely mean for citizens and businesses alike. In stark contrast to the comprehensive General Data Protection Regulation (GDPR) – still widely considered the 'gold standard' in data protection – the draft Digital Personal Data Protection Bill (DPDP Bill) adopts a simpler, and arguably, more simplistic approach to protecting personal data.

9

**John Beardwood – Triumvirate of ERP Failures: A Comparative Review of Worth, Southeast Power and Barrett**

This article comparatively reviews three precedents (Worth, Southeast Power and Barrett) concerning failed enterprise resource planning implementations, compares the role of specific key themes in those enterprise resource planning implementation failures and highlights the key lessons learned.

16

---

**Case Law**

---

|   |   |
|---|---|
| USA: Enforceability of forum selection clauses              | (Court of Appeals for the 9th Circuit, decision of 1 December 2022 – No.21-17036, D.C. No. 3:21-cv-02470-EMC by Graber, Tallman, and Friedland, Circuit Judges – Edward Baton et al. v. Ledger SAS et al.) ..... 27         |
| USA: Reasonable expectation of privacy of a Dropbox account | (State of Wisconsin Court of Appeals (District III), decision of 29 December 2022 – Appeal No. 2021AP1767-CR Cir. Ct. No. 2017CF95 by Stark, P.J., Hruz and Gill, judges – State of Wisconsin v. Steven W. Bowers) ..... 29 |

---

D3-Z91

## Computer und Recht

cr-online.de

**Schriftleitung:** RA Prof. Dr. Michael Bartsch · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. ·  
RA Prof. Niko Härting · RA Sven-Erik Heun · RA Thomas Heymann · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider · RA Prof. Dr. Fabian Schuster · Prof. Dr. Indra Spiecker  
gen. Döhmann, LL.M. · Prof. Dr. Gerald Spindler

Herausgegeben gemeinsam mit DGRI e.V.

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

Mit CRi 1/23

|  |   |
|--|---|
| <b>IT und Software &gt;</b>              | <b>Julia Seufert</b> – Cybersicherheitsrechtliche Anforderungen an die Automobilindustrie ..... 73  |
|  | OLG Brandenburg: Angebote für Gebrauch-Software auf Online-Plattform (OLG Brandenburg, Urt. v. 21.7.2022 – 10 U 65/22) ..... 80   |
| <b>Daten und Sicherheit &gt;</b>         | <b>Paul Voigt / Verena Ritter-Döring</b> – Der Digital Operational Resilience Act ..... 82  |
|  | <b>Philippe Heinzke / Kevin Leibold</b> – Der EuGH und die DSGVO – ein Nadelöhr zur Rechtssicherheit ..... 90   |
|  | <b>Richard Jansen / Tristan Radtke</b> – Eine datenschutzrechtliche Analyse der Verbriefung und stillen Zession ..... 98  |
|  | EuGH: Auskunftsanspruch über Empfänger nach Datenweitergabe (EuGH, Urt. v. 12.1.2023 – C-154/21 – RW vs. Österreichische Post) <i>m. Anm. Anna Lena Füllsack / Jonathan Kirschke-Biller</i> ..... 103 |
| <b>Internet und E-Commerce &gt;</b>      | <b>Andreas Sesing-Wagenpfeil</b> – Suchmaschinen im Digital Services Act ..... 113  |
|  | EuGH: Kein markenverletzendes Zeichen auf Online-Marktplatz (EuGH, Urt. v. 22.12.2022 – C-148/21, C-184/21 – Louboutin vs. Amazon) ..... 123  |
| <b>Telekommunikation und Medien &gt;</b> | OVG NW: Untersagung pornografischer Websites wegen unzureichendem Jugendschutz (OVG NW, Beschl. v. 7.9.2022 – 13 B 1911/21) ..... 127   |
| <b>Report und Technik &gt;</b>           | <b>Richard Bachgrund / Lonk Nesum / Max Bernstein / Christoph Burchard</b> – Das Pro und Contra für Chatbots in Rechtspraxis und Rechtsdogmatik ..... 132   |



# Computer und Recht

Zeitschrift für die Praxis des Rechts der Informationstechnologie

## Schriftleitung:

RA Prof. Dr. Michael Bartsch, Karlsruhe · RA Dr. Malte Grützmaker, LL.M. (London), Hamburg ·  
RA Prof. Niko Härting, Berlin · RA Sven-Erik Heun, Frankfurt a.M. · RA Thomas Heymann, Frankfurt a.M. · RA Prof.  
Dr. Jochen Schneider, München · RA Prof. Dr. Fabian Schuster, Düsseldorf · Prof. Dr. Indra Spiecker gen.  
Döhmman, LL.M. (Georgetown Univ.) · Prof. Dr. Gerald Spindler, Universität Göttingen

## Beirat:

Prof. Dr. Dr. Walter Blocher, Universität Kassel · Prof. Dr. Joachim Bornkamm, Vorsitzender Richter am BGH i.R.,  
Karlsruhe, und Universität Freiburg · RA Prof. Dr. Peter Bräutigam, München · Prof. Dr. Thomas Dreier M.C.J.,  
Universität Karlsruhe · RA Prof. Dr. Stefan Ernst, Freiburg/Br. · Dr. Jens-L. Gaster, Europäische Kommission,  
Brüssel · RA Prof. Dr. Marco Gercke, Direktor des Cybercrime Research Institute, Köln · Prof. Dr. Thomas Hoeren,  
Universität Münster · Dr.-Ing. Peter Hoppen, Köln · PA Dipl.-Phys. Markus Hössle, Stuttgart · Lothar Jaeger, Vor-  
sitzender Richter am OLG a.D., Köln · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Wolfgang Kilian, Leibniz Universität Hannover · Prof.  
Dr. Michael Lehmann, Dipl.-Kfm., Max-Planck-Institut und Universität München · Prof. Dr. Ulrich Loewenheim,  
Universität Frankfurt a.M. · Prof. Dr. Axel Metzger, LL.M. (Harvard), Humboldt Universität Berlin · RA Prof. Claus-  
Dieter Müller-Hengstenberg, Böblingen · Rechtsinformatiker Dr. iur. Falk Peters, Bonn · Dr. Peter Rädler, LL.M.  
(Cambridge, UK), Rechtsanwalt beim BGH · RA und Dipl.-Inform. Dr. Helmut Redeker, Bonn · RA Prof. Dr. Joachim  
Scherer, LL.M. (Columbia), Frankfurt a.M. · RA Dr. Stefan Schuppert, LL.M. (Harvard), München · Prof. Dr. Ulrich  
Sieber, Max-Planck-Institut für ausl. und int. Strafrecht, Freiburg, und Rechtsinformatikzentrum der Universität  
München · Prof. Dr. Olaf Sosnitzer, Würzburg · Prof. Dr. Eike Ullmann, Vorsitzender Richter am BGH i.R., Karlsruhe  
· Prof. Dr. Hanns Ullrich, Gräfelfing · Europäische RA in PD Dr. Irini Vassilaki, Athen · RA Prof. Dr. Friedrich Graf  
von Westphalen, Köln · Prof. Dr. Andreas Wiebe, LL.M. (Virginia), Universität Göttingen · Prof. Dr. iur. Dipl.-Biol.  
Herbert Zech, Universität Basel

## Inhalt

[cr-online.de](http://cr-online.de)

**Neues unter cr-online.de:** Untersuchung der EU-Kommission zu manipulativen Praktiken  
in Online-Shops

### IT und Software

#### Aufsätze

**Julia Seufert – Cybersicherheitsrechtliche Anforderungen an die Automobilindustrie** – Überblick und Umsetzungsempfehlung der UN-Regelung Nr. 155 für Cybersicherheit in Fahrzeugen

Dieser Beitrag verschafft einen Überblick über die Anforderungen, die die UN-Regelung Nr. 155 für Cybersicherheit in Fahrzeugen an Fahrzeughersteller stellt und veranschaulicht dabei das Zusammenspiel der Regelung mit dem Standard ISO/SAE 21434. .... 73

#### Rechtsprechung

OLG Brandenburg: Löschung/Sperrung von Verkaufsangeboten für Gebrauchts-Software auf Online-Plattform

(OLG Brandenburg, Urt. v. 21.7.2022 – 10 U 65/22, ECLI:DE:OLGGB:2022:0721.10U65.22.2000)..... 80

OLG Düsseldorf: Rechtsschutz bei Verletzung des Datenbankrechts

(OLG Düsseldorf, Beschl. v. 11.1.2021 – 20 W 68/20, ECLI:DE:OLGD:2021:0111.20W68.20.2000 [Ls.]..... 81



**Daten und Sicherheit****Aufsätze**

**Paul Voigt / Verena Ritter-Döring – Der Digital Operational Resilience Act –** Sektorspezifische Anforderungen an die digitale Resilienz von Finanzunternehmen

Mit dem Digital Operational Resilience Act (DORA) kommen umfassende neue Pflichten auf Unternehmen des Finanzsektors im Bereich der IT-Sicherheit zu. Den Vorteilen des zunehmenden Einsatzes von Informations- und Kommunikationstechnologien (IKT) steht eine erhöhte Anfälligkeit gegenüber. DORA hat zum Ziel, die entsprechenden Risiken einzudämmen und für eine Harmonisierung der Anforderungen an die Widerstandsfähigkeit von Finanzunternehmen zu sorgen. Hierfür stützt sich die Verordnung maßgeblich auf fünf Säulen. .... 82

**Philipp Heinzke / Kevin Leibold – Der EuGH und die DSGVO – ein Nadelöhr zur Rechtssicherheit –** Ausblick auf wichtige Urteile des EuGH in 2023

Die Datenschutz-Grundverordnung (DSGVO) ist bereits seit mehr als 7 Jahren in Kraft und seit über 5 Jahren anwendbar. Dennoch gibt es nach wie vor zahlreiche Auslegungsfragen. Dies spiegelt sich in einer Vielzahl von Vorabentscheidungsersuchen nationaler Gerichte an den Europäischen Gerichtshof (EuGH) wider. Zum Zeitpunkt der Veröffentlichung dieses Beitrags sind mehr als 40 dieser Verfahren beim EuGH anhängig. Der Beitrag gibt einen Überblick über die für die Praxis im Jahr 2023 wichtigsten Verfahren. .... 90

**Richard Jansen / Tristan Radtke – Eine datenschutzrechtliche Analyse der Verbriefung und stillen Zession –** Still, heimlich und lukrativ – aber nicht mit der DSGVO?

Der Beitrag untersucht die Vereinbarkeit einer typischen Verbriefungskonstellation mit dem Datenschutzrecht, d.h. insbesondere der DSGVO. Der Beitrag stellt zunächst die relevanten Datenübermittlungen dar (I.). Im Anschluss werden einschlägige Rechtsgrundlagen (II.) und Transparenzpflichten nach Art. 13-15 DSGVO (III.) sowie die für deren Sicherstellung Verantwortlichen erörtert (IV.) und abschließend wird ein kurzer Blick auf die zivilrechtlichen Folgen geworfen (V.). .... 98

**Rechtsprechung**

EuGH: Anspruch auf Auskunft über Empfänger nach Weitergabe personenbezogener Daten

(EuGH, Urt. v. 12.1.2023 – C-154/21, ECLI:EU:C:2023:3 – RW vs. Österreichische Post)

**m. Anm. Anna Lena Füllsack / Jonathan Kirschke-Biller** ..... 103

EuGH: Verhältnis der Rechtsbehelfe nach DSGVO-Verstoß

(EuGH, Urt. v. 12.1.2023 – C-132/21, ECLI:EU:C:2023:2 – BE vs. Nemzeti Adatvédelmi) ..... 107

OLG Frankfurt: Anspruch auf Unterlassung rechtswidriger Verarbeitung personenbezogener Daten

(OLG Frankfurt, Urt. v. 14.4.2022 – 3 U 21/20) ..... 109



**Auf Rekordkurs**  
Der aktuelle Zöllner.  
34. Auflage.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

## Inhalt

### Internet und E-Commerce

#### Aufsätze

##### **Andreas Sesing-Wagenpfeil – Suchmaschinen im Digital Services Act**

Der Beitrag gibt einen Überblick über die künftig für Online-Suchmaschinen geltenden Regelungen im Digital Services Act. Im Anschluss an eine skizzenhafte Beschreibung der wesentlichen Funktionen von Online-Suchmaschinen (II.) liegt dabei ein Schwerpunkt auf der Einordnung von Suchmaschinen in die Systematik der vom Digital Services Act adressierten Vermittlungsdienste (III.), bevor schließlich die auf Suchmaschinen anwendbaren Regelungen im Einzelnen dargestellt werden (IV.). ..... 113

#### Rechtsprechung

EuGH: Benutzung eines markenverletzenden Zeichens auf einem Online-Marktplatz  
– Amazon

(EuGH, Ur. v. 22.12.2022 – C-148/21, C-184/21, ECLI:EU:C:2022:1016 – Louboutin vs. Amazon) ..... 123

### Telekommunikation und Medien

#### Rechtsprechung

OVG NW: Untersagung pornografischer Websites wegen unzureichendem Jugendschutz

(OVG NW, Beschl. v. 7.9.2022 – 13 B 1911/21, ECLI:DE:OVGNRW:2022:0907.13B1911.21.2000) ..... 127

### Report und Technik

#### Aufsätze

**Richard Bachgrund / Lonk Nesum / Max Bernstein / Christoph Burchard – Das Pro und Contra für Chatbots in Rechtspraxis und Rechtsdogmatik** – Ein kritischer Beitrag zum Auftrag des Rechts und der (Rechts-)Wissenschaft: Argumentieren Sie noch, oder chatten Sie schon?

Nach kurzer Einführung zu Critical Computational Studies, die auf das Konzept von „Recht als Argumentation“ angewandt werden (I.), präsentiert der Text zunächst ein Streitgespräch zum Pro & Contra des Einsatzes von smart Chatbots im Rechtssystem (II.) und erläutert sodann die Einordnungen von und Erfahrungen mit Chatbots für einen kritischen Ausblick auf den wissenschaftlichen Diskurs (III.). ..... 132

### CR Report

#### Daten und Sicherheit

EuGH: Recht auf Vergessenwerden bei der Google-Suche auch ohne Gerichtsurteil (*Markus Meyer*) ..... R16

EuGH: Pflicht auf Offenlegung der Empfänger nach Art. 15 DSGVO (*Mandy Hrube*) ..... R17

#### Internet und E-Commerce

EuGH: Haftung für Markenrechtsverletzungen durch Drittanbieter (*Jan Pfeiffer*) ..... R17

OLG Frankfurt: Kein Löschungs- aber Nachtragsanspruch (*Jan Pfeiffer*) ..... R18

LG Frankfurt a. M.: Verpflichtung zur Löschung ehrverletzender Tweets (*Jan Pfeiffer*) ..... R19

#### TK und Medien

VG Koblenz: Keine Befreiung von der Rundfunkbeitragspflicht aus Glaubensgründen (*Jan Pfeiffer*) ..... R19

### Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre **Online-Vorteile** und auch die **Otto Schmidt Zeitschriften-App!** Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? **Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.**



# Internationales Handelsrecht **D3-Z189**

**Herausgegeben von:** RA Prof. Dr. Burghard Piltz · RiOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus ·  
RA Dr. Raimond Emde

**gemeinsam mit:** MDgtin. a.D. Prof. Dr. G. Beate Czerwenka · Prof. Dr. Walter Doralt · RA Dr. Tobias Eckardt · Prof. Dr. Dr.h.c. Franco Ferrari · Prof. Dr. Christiana Fountoulakis · RA Dr. Christian Groß · Prof. Dr. Peter Huber · Prof. em. Dr. Dr. h.c. Thomas Koller · RA Prof. Dr. Stefan Kröll · RA Dr. Jens-Berghe Riemer · Prof. Dr. Ingo Saenger · Prof. Dr. Ingeborg Schwenzer

|                            |  |    |
|----------------------------|--|----|
| <b>Aufsätze &gt;</b>       | <b>Silvia Bortolotti</b> – The new Block Exemption Regulation on Vertical Restraints (Reg. 720/2022) .....   | 1  |
| <b>Entscheidungen &gt;</b> | Die Untersuchungs- und Anzeigebliedenheiten gelten auch für Dokumente, die die Verkehrsfähigkeit beeinträchtigen (OLG München, Urt. v. 10.9.2019 – 18 U 1495/17) m. Anm. Boris Dostal .....  | 6  |
|                            | Käufer darf Interessen seiner Kunden vorrangig gegenüber den Schadenminderungsinteressen des Verkäufers berücksichtigen (Superior Court of Québec, Urt v. 10.1.2020 – 2020 QCCS 78/500-05-070786-023 – Hewlett-Packard France v. Matrox Graphics Inc.) ..... | 19 |
|                            | Handelsvertreter kann keine Vorgaben machen, worauf sich die Abrechnung bezieht (OLG Hamm, Urt. v. 13.12.2021 – 18 U 31/21) .....  | 24 |
|                            | Zustellung erfolgt „demnächst“, wenn Gericht Übersetzung einholt (BGH, Urt. v. 25.2.2021 – IX ZR 156/19) .....   | 29 |
| <b>Dokumentation &gt;</b>  | CISG Advisory Council Opinion No. 22 .....   | 35 |



# Internationales Handelsrecht

Zeitschrift für das Recht des internationalen Warenkaufs und Warenvertriebs

## Herausgeber:

RA Prof. Dr. Burghard Piltz (geschäftsführend), Piltz Legal Rechtsanwälte PartG mbB, Südwestkorso 3, 12161 Berlin, [piltz@internationales-handelsrecht.net](mailto:piltz@internationales-handelsrecht.net), verantwortlich für den Textteil · RIOLG Prof. Dr. Ulrich Magnus, Seminar für ausländisches und internationales, Privat- und Prozessrecht an der Universität Hamburg, Schlüterstraße 28, 20146 Hamburg, [frdv160@uni-hamburg.de](mailto:frdv160@uni-hamburg.de) · RA Dr. Raimond Emde, GvW Graf von Westphalen, Poststraße 9 – Alte Post, 20354 Hamburg

## Inhalt

### Aufsätze

*Silvia Bortolotti* – The new Block Exemption Regulation on Vertical Restraints (Reg. 720/2022) ..... 1

### Entscheidungen

#### UN-Kaufrecht (CISG)

Die Untersuchungs- und Anzeigepflichten gelten auch für Dokumente, die die Verkehrsfähigkeit beeinträchtigen

(OLG München, Urt. v. 10.9.2019 – 18 U 1495/17)

*m. Anm. Boris Dostal* ..... 6

Käufer darf Interessen seiner Kunden vorrangig gegenüber den Schadenminderungsinteressen des Verkäufers berücksichtigen

(Superior Court of Québec, Urt. v. 10.1.2020 – 2020 QCCS 78/500-05-070786-023 – Hewlett-Packard France v. Matrox Graphics Inc.) ..... 19

#### Vertriebsrecht

Handelsvertreter kann keine Vorgaben machen, worauf sich die Abrechnung bezieht

(OLG Hamm, Urt. v. 13.12.2021 – 18 U 31/21, ECLI:DE:

OLGHAM:2021:1213.18U31.21.00) ..... 24

#### Andere Rechtsfragen

Zustellung erfolgt „demnächst“, wenn Gericht Übersetzung einholt

(BGH, Urt. v. 25.2.2021 – IX ZR 156/19, ECLI:DE:BGH:2021:

250221UIXZR156.19.0) ..... 29

### Dokumentation

CISG Advisory Council Opinion No. 22 – The seller's liability for goods infringing intellectual property rights under Article 42 CISG. .... 35





1 | 2023

54. Jahrgang  
20. Februar 2023  
S. 1-92  
PVSt 7759



# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht



D3-Z308

**Herausgegeben von:** Prof. Dr. Christian Berger · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain · Dr. Verena Hoene · Gernot Lehr · Dr. Christian Löffler · Prof. Dr. Roger Mann · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer · Dr. Jörg Soehring · Prof. Dr. Christian von Coelln · Vera von Pentz · Georg Wallraf · Prof. Dr. Johannes Weberling

[afp-medienrecht.de](http://afp-medienrecht.de)

Zwei, die zusammengehören:  
**ZEITSCHRIFT**



Profitieren Sie von Ihrer  
**ONLINE-DATENBANK**

|                       |   |    |
|-----------------------|---|----|
| <b>Aufsätze</b>       | <b>Thomas Höppner</b> – Kollektives Urhebervertragsrecht und das Kartellverbot für Solo-Selbständige - Teil 1 .....   | 1  |
|                       | <b>Angelika Heyen / Carole Possing</b> – Aktuelle Problemfelder und Herausforderungen im Jugendmedienschutz .....   | 12 |
|                       | <b>Kai v. Lewinski</b> – Wachsende Jugendmedienwelt, schrumpelnder Schutz - Defizite des Jugendmedienschutzes trotz Konvergenz .....                                  | 19 |
|                       | <b>Michael Rath-Glawatz</b> – Medien-Safety-Points .....  | 24 |
| <b>Entscheidungen</b> | Gerichtliche Anordnung der Offenlegung von Daten anonymer Verfasser beleidigender Online-Kommentare durch Medienunternehmen (EGMR, Ur. v. 7.12.2021 - 39378/15) ..... | 37 |
|                       | Auslistung offensichtlich unrichtiger Informationen durch Suchmaschinenbetreiber (EuGH, Ur. v. 8.12.2022 - C-460/20) .....  | 42 |
|                       | Unzulässige Bildberichterstattung über Aufnäher tragenden Bundespolizisten (BGH, Ur. v. 8.11.2022 - VI ZR 57/21) .....  | 60 |
|                       | Zulässigkeit einer Regional-App unter Beteiligung einer Sparkasse (OLG Karlsruhe, Ur. v. 12.10.2022 - 6 U 309/21) .....   | 65 |
|                       | Zulässige Testberichterstattung (LG München I, Ur. v. 19.1.2023 - 26 O 15365/21) .....  | 80 |
|                       | Verletzung des portmortalen Persönlichkeitsrechts durch Interview-Äußerung (LG Berlin, Ur. v. 29.11.2022 - 27 O 339/21) .....   | 85 |

**ottoschmidt**



86202842301



# Zeitschrift für das gesamte Medienrecht

Archiv für Presserecht

## Herausgegeben von:

Prof. Dr. Christian Berger, Leipzig · Prof. Dr. Emanuel H. Burkhardt, Stuttgart · Prof. Dr. Karl-Eberhard Hain, Köln ·  
RAin Dr. Verena Hoene, LL.M., Köln · RA Gernot Lehr, Bonn · Richter am BGH Dr. Christian Löffler, Karlsruhe ·  
RA Prof. Dr. Roger Mann, Hamburg · Prof. Dr. Karl-Nikolaus Peifer, Köln · RA Dr. Jörg Soehring, LL.M., Hamburg ·  
Prof. Dr. Christian von Coelln, Köln · Richterin am BGH Vera von Pentz, Karlsruhe · RA Georg Wallraf, Kerpen ·  
RA Prof. Dr. Johannes Weberling, Berlin

## Inhalt

afp-medienrecht.de

### Aufsätze

**Prof. Dr. Thomas Höppner – Kollektives Urhebervertragsrecht und das Kartellverbot für Solo-Selbständige – Teil 1 – Ausgangssituation und rechtlicher Rahmen**

Es ist seit langem umstritten, unter welchen Voraussetzungen kollektive Vereinbarungen über die Vergütung von Urhebern nach § 12a TVG und § 36 UrhG mit dem Kartellverbot vereinbar sind. Die neuen Leitlinien der Europäischen Kommission zur Anwendung des Wettbewerbsrechts auf Kollektivvereinbarungen über Arbeitsbedingungen Solo-Selbständiger haben die Debatte neu entfacht. Der Beitrag erörtert die unionskartellrechtlichen Grenzen für kollektive Vergütungsvereinbarungen von Urhebern und was die neuen Leitlinien für die Praxis bedeuten. .... 1

**Angelika Heyen / Carole Possing – Aktuelle Problemfelder und Herausforderungen im Jugendmedienschutz**

Der Beitrag informiert über aktuelle Problemfelder und Herausforderungen im Jugendmedienschutz: Die veränderte Mediennutzung mit mobilen Endgeräten auf interaktiven Plattformen konfrontiert Kinder und Jugendliche mit vielen neuen Kommunikations-, Daten- und Kostenrisiken, aber auch mit Hass, Gewalt und Desinformationen. Technische Schutzsysteme bieten zwar schon viele gute Ansätze, haben im Moment jedoch noch zu viele Lücken und Schwächen. .... 12

**Prof. Dr. Kai v. Lewinski – Wachsende Jugendmedienwelt, schrumpfender Schutz – Defizite des Jugendmedienschutzes trotz Konvergenz**

Trotz aller tagespolitischen Instrumentalisierung ist der Jugendschutz zunehmend weit zu verstehen. Das Jugendschutzrecht und die Aufsicht sind zwar zersplittert, materiell aber konvergent. Gleichwohl gelingt es bislang nur schlecht, Kinder und Jugendliche vor gefährlichen Inhalten und gefährlichem Medienverhalten zu schützen. An verantwortungsvollem Elternhandeln und Medienkompetenz der ganzen Familie führt deshalb einstweilen kein Weg vorbei. .... 19

**Dr. Michael Rath-Glawatz – Medien-Safety-Points – Kritische Fragen zur Errichtung polizeilicher Schutzzonen für Journalisten**

Wenn Journalisten bei Demonstrationen recherchieren, können sie durch gewaltbereite Protestierende in Gefahr geraten. Die Polizei ist dazu übergegangen, für Redakteure „Medien-Safety-Points“ vorzuhalten. Selbst wenn deren Nutzung nicht zwingend sein soll, bleibt gleichwohl die Befürchtung, dass damit die freie Berichterstattung kanalisiert wird, weil die Polizei den Zugang zu Informationen, auch über ihre eigenen Aktivitäten, steuert. .... 24

### Bericht

**Kevin Baszkiewicz – Der öffentlich-rechtliche Rundfunk – Ein Grundpfeiler der Demokratie? – 19. Frankfurter Medienrechtstage am**

1./2.12.2022 in der Europa-Universität Viadrina Frankfurt (Oder) ..... 26



## Inhalt

**EGMR-Rechtsprechung**

|  |    |
|--|----|
| <b>Sebastian Zeitmann – Belgien: TV-Sendung über möglichen sexuellen Missbrauch von Kindern – EGMR, Urte. v. 13.12.2022 – 417/15 (RTBF gegen Belgien (Nr. 2))</b> .....                          | 28 |
| <b>Sebastian Zeitmann – Deutschland: Zulässigkeit einer internen Liste über Zweifel an Verfassungstreue von Lehrern – EGMR, Urte. v. 29.11.2022 – 80450/17 (Godenau gegen Deutschland)</b> ..... | 29 |

**Blick nach Brüssel**

|   |    |
|---|----|
| <b>Dominik Eickemeier / Till Weiß – Stand: 1.2.2023</b> ..... | 30 |
|---|----|

**Medienkartellrecht**

|   |    |
|---|----|
| <b>Dr. Martin Jäger – Stand: 1.2.2023</b> ..... | 33 |
|---|----|

**Nachrichten**

|  |    |
|--|----|
| <b>Christine Libor – Vorschlag zum Nachfolger des Privacy Shields</b> .....                            | 35 |
| <b>Christine Libor – Positionspapier der DLM zum geplanten European Media Freedom Act (EMFA)</b> ..... | 36 |
| <b>Christine Libor – Klagen gegen KI-Kunstgeneratoren</b> .....  | 36 |
| <b>Christine Libor – Klage der US-Regierung gegen Google wegen wettbewerbswidriger Praktiken</b> ..... | 36 |
| <b>Christine Libor – Regeln der OECD für Datenzugriffe von Geheimdiensten</b> .....                    | 36 |
| <b>Christine Libor – Vorschlag der GFF für Digitales Gewaltschutzgesetz</b> .....                      | 37 |

**Entscheidungen**

|   |   |    |
|---|---|----|
| Gerichtliche Anordnung der Offenlegung von Daten anonymer Verfasser beleidigender Online-Kommentare durch Medienunternehmen | (EGMR, Urte. v. 7.12.2021 – 39378/15 – Standard Verlagsgesellschaft mbH gegen Österreich (Nr. 3)) ..... | 37 |
| Auslistung offensichtlich unrichtiger Informationen durch Suchmaschinenbetreiber  | (EuGH, Urte. v. 8.12.2022 – C-460/20, ECLI:EU:C:2022:962 – RE vs. Google LLC) .....                     | 42 |

Sie wollen alle Jahrgänge der AfP nach Stichworten durchsuchen?

AfP



Medienrecht

Beratermodul

Nutzen Sie Ihr Beratermodul, das zu Ihrem Abo dazugehört!

Fragen zum Freischaltcode beantwortet der Kundenservice.

Telefon: 0221 9 37 38-997

E-Mail: kundenservice@otto-schmidt.de

## Inhalt

|   |  |    |
|---|--|----|
| Keine Verletzung des postmortalen Persönlichkeitsrechts durch Veröffentlichung autobiografischer Buchpassagen | (BVerfG, Beschl. v. 24.10.2022 – 1 BvR 19/22, ECLI:DE:BVerfG:2022:rk20221024.1bvr001922) .....   | 51 |
| Unzulässige Berichterstattung über beendete Liebesbeziehung und Ex-Partner einer prominenten Person           | (BGH, Urt. v. 6.12.2022 – VI ZR 237/21, ECLI:DE:BGH:2022:061222UVIZR237.21.0) .....              | 54 |
| Unzulässige Bildberichterstattung über Aufnäher tragenden Bundespolizisten                                    | (BGH, Urt. v. 8.11.2022 – VI ZR 57/21, ECLI:DE:BGH:2022:081122UVIZR57.21.0) .....                | 60 |
| Keine Rechtsdienstleistung durch „direkten Draht“ zur Chefredaktion   | (OLG Düsseldorf, Urt. v. 10.11.2022 – 20 U 68/21) .....  | 64 |
| Zulässigkeit einer Regional-App unter Beteiligung einer Sparkasse   | (OLG Karlsruhe, Urt. v. 12.10.2022 – 6 U 309/21) .....   | 65 |
| Nachprüfung der Ausschreibung preisgebundener Arbeitshefte durch einen Schulträger                            | (OLG Rostock, Beschl. v. 1.9.2022 – 17 Verg 2/22, ECLI:DE:OLGROST:2022:0901.17VERG2.22.00) ..... | 69 |
| Unschädliche technisch unzutreffende Beschreibung eines bewerteten Produkts                                   | (OLG Dresden, Beschl. v. 15.8.2022 – 4 U 1083/22) .....  | 73 |
| Unzulässige Berichterstattung über mögliche neue Liebesbeziehung eines Prominenten                            | (KG, Beschl. v. 1.3.2021 – 10 U 121/19) .....  | 77 |
| Zulässige Testberichterstattung   | (LG München I, Urt. v. 19.1.2023 – 26 O 15365/21) .....  | 80 |
| Verletzung des postmortalen Persönlichkeitsrechts durch Interview-Äußerung                                    | (LG Berlin, Urt. v. 29.11.2022 – 27 O 339/21) .....  | 85 |
| Ablehnung der Veröffentlichung eines Forschungsergebnisses in einer Fachzeitschrift                           | (LG Essen, Urt. v. 29.7.2022 – 5 O 179/21) .....   | 88 |
| Ersatz der Abmahnkosten durch Internetanschlusshaber – Riptide II   | (BGH, Urt. v. 1.9.2022 – I ZR 108/20, ECLI:DE:BGH:2022:010922UIZR108.20.0 [Ls.]) .....           | 92 |

## Zeitschrift und Online-Datenbank gehören zusammen!

Nutzen Sie Ihre Online-Vorteile und auch die Otto Schmidt Zeitschriften-App! Haben Sie Fragen zu Ihren Zugangsdaten? Haben Sie Ihren alten Zugang noch nicht verlängert? Kundenservice Telefon: 0221/93738-997.



## Professionell geregelt.

Schnelle und belastbare Lösungen – dafür steht das beliebte Formularbuch Gesellschaftsrecht von *Fuhrmann/Wälzholz*. Über 500 praxiserprobte Muster decken komplette Beratungssachverhalte zu allen gängigen Gesellschaftsformen ab.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter [otto-schmidt.de](https://otto-schmidt.de)

1 | 2023

20. Jahrgang  
15. Februar 2023  
S. 1-48  
PVSt 10443



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

Revue

D3-Z214

## Herausgegeben von:

Christian Baldus · Martin Gebauer · Stefan Geibel · Peter Jung · Malte Kramme · Matthias Lehmann ·  
Carl Friedrich Nordmeier · Martin Schmidt-Kessel · Michael Stürner · Brigitta Zöchling-Jud

|                    |   |    |
|--------------------|---|----|
| <b>Editorial</b> > | <b>Malte Kramme</b> – Von Unternehmenskultur und Zahlungsmoral .....  | 1  |
| <b>Service</b> >   | <b>Oliver Remien</b> – Honorarklage, HOAI und das System des Binnenmarktrechts – ohne „Alchimie“ .....  | 3  |
|                    | <b>Sophia Schwemmer</b> – Kapitalertragsteuererstattung bei Dividendenzahlungen aus Streubesitzanteilen: Unionsrechtswidrigkeit der Nachweispflichten nach § 32 Abs. 5 KStG ..... | 8  |
|                    | <b>Stefan J. Geibel</b> – Datenschutz vs. Registertransparenz .....   | 11 |
|                    | <b>Dawid Marusczyk</b> – Aufspaltung des gewöhnlichen Aufenthalts .....   | 18 |
|                    | <b>Sarah Legner</b> – Entscheidungen zum europäischen Kartellrecht im Jahr 2022 .....   | 29 |
|                    | <b>Peter Jung</b> – Grenzen des Schutzes von Handelsvertretern durch die RL 86/653/EWG .....  | 37 |
|                    | <b>Bernhard Kreße</b> – Entscheidungsanmerkung zu EuGH v. 22.3.2022 – C-151/20 – Bundeswettbewerbsbehörde ./ Nordzucker AG u.a. ....  | 43 |

**ottoschmidt**



86202912301



# Zeitschrift für das Privatrecht der Europäischen Union

European Union Private Law Review  
Revue de droit privé de l'Union européenne

## Herausgeber

Prof. Dr. Christian Baldus (Heidelberg) · Prof. Dr. Martin Gebauer (Tübingen) · Prof. Dr. Stefan Geibel (Heidelberg) · Prof. Dr. Peter Jung (Basel) · Prof. Dr. Malte Kramme (Innsbruck) · Prof. Dr. Matthias Lehmann (Bonn) · Richter Dr. Carl Friedrich Nordmeier (Wiesbaden) · Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel (Bayreuth) · Prof. Dr. Michael Stürner (Konstanz) · Prof. Dr. Brigitta Zöchling-Jud (Wien).

## Mitglieder des Beirats

Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Peter-Christian Müller-Graff (Heidelberg · Vorsitzender) · Prof. Dr. Dr. h.c. mult. Christian von Bar (Osnabrück) · Präsident des Bundesgerichtshofs a.D. Prof. Dr. Günter Hirsch (Karlsruhe) · Rechtsanwalt Klaus-Heiner Lehne, MdEP (Straßburg/Brüssel/Düsseldorf) · Prof. Avv. Nicolò Lipari (Rom) · Prof. Dr. Antonio Manuel Morales Moreno (Madrid) · Rechtsanwalt Dr. Eike Najork, LL.M. (Köln) · Vizepräsident des portugiesischen Verfassungsgerichts a.D. Prof. Dr. Rui Manuel Gens de Moura Ramos (Coimbra) · Prof. Dr. Joaquin José Rams Albesa (Madrid) · Richter am EuGH Sir Konrad Schiemann (Luxemburg) · Notar Dr. Robert Schumacher, LL.M. (Köln) · Prof. Dr. Jürgen Schwarze (Freiburg) · Referatsleiter „Vertragsrecht“ der Generaldirektion Justiz der Europäischen Kommission Prof. Dr. Dirk Staudenmayer (Brüssel) · Rechtsanwalt Prof. Dr. Louis Vogel (Paris) · Prof. Dr. Alessio Zaccaria (Verona).

## Inhalt

### Editorial

*Prof. Dr. Malte Kramme* – Von Unternehmenskultur und Zahlungsmoral ..... 1

### Service

#### Allgemeines Unions- und Unionsprivatrecht

*Prof. Dr. Oliver Remien* – Honorarklage, HOAI und das System des Binnenmarktrechts – ohne „Alchimie“ – Zugleich Anmerkung zu EuGH v. 18.1.2022 – C-261/20 und BGH v. 2.6.2022 – VII ZR 149/19 – Thelen Technopark sowie BGH v. 2.6.2022 – VII ZR 229/19 ..... 3

*Dr. Sophia Schwemmer* – Kapitalertragsteuererstattung bei Dividendenzahlungen aus Streubesitzanteilen: Unionsrechtswidrigkeit der Nachweispflichten nach § 32 Abs. 5 KStG – Anmerkung zu EuGH v. 16.6.2022 – C-572/20 – ACC Silicones Ltd. / J. Bundeszentralamt für Steuern  
Der EuGH hat entschieden, dass die besonderen Nachweiserfordernisse für die Kapitalertragsteuererstattung an ausländische Empfänger-gesellschaften in Altfällen nach § 32 Abs. 5 KStG gegen die Kapitalverkehrsfreiheit verstoßen. .... 8

*Prof. Dr. Stefan J. Geibel* – Datenschutz vs. Registertransparenz – Anmerkung zu EuGH, Urt. v. 22.11.2022 – C-37/20, C-601/20 – WM bzw. Sovim SA / J. Luxembourg Business Registers

Auch ein scheinbar allein auf die Geldwäscherichtlinie bezogenes Urteil des EuGH lässt aus privatrechtlicher Perspektive aufhorchen, wenn es um Registerpublizität geht. In dem vorliegenden Urteil musste der EuGH erstmals zwischen dem Datenschutzgrundrecht und der Transparenz des Geldwäscheregisters abwägen. Das Urteil hat mittelbare Auswirkungen auf das Handelsregisterrecht und das Recht der anderen Gesellschaftsregister. .... 11



## Inhalt

**Internationales Privat- und Verfahrensrecht****Dawid Maruszyk – Aufspaltung des gewöhnlichen Aufenthalts**

In seinen Schlussanträgen zu C-289/20 verneint GA Sánchez-Bordona die Möglichkeit der Entstehung eines mehrfachen gewöhnlichen Aufenthalts und greift die Unmöglichkeit seiner Bestimmung auf. Der Beitrag schlägt eine international bindende gerichtliche Verweisung als Mittel zur Vermeidung negativer Kompetenzkonflikte vor. .... 18

**Dr. Felix Berner – Rezension zu: Gothe, Helmut/Mankowski, Peter (Hrsg.), unter Mitwirkung von Rieländer, Frederick, Europäisches und Internationales Privatrecht, FS für Christian von Bar zum 70. Geburtstag** ..... 26

**Dr. Carl Friedrich Nordmeier – Rezension zu: Bracken, Claudia, Das Gesellschaftsrecht als Bereichsausnahme der EU-Erbrechtsverordnung – Die Behandlung von Gesellschaftsanteilen in grenzüberschreitenden Erbfällen**..... 27

**Obligationenrecht**

**Dr. Felix M. Wilke – Rezension zu: Flume, Johannes W./Kronthaler, Christoph/Laimer, Simon (Hrsg.), Verbrauchergewährleistungsrecht, Kurzkommentar** ..... 27

**Wirtschafts- und Gesellschaftsrecht****Prof. Dr. Sarah Legner – Entscheidungen zum europäischen Kartellrecht im Jahr 2022**

Der Beitrag berichtet über Entscheidungen der Kommission und der europäischen Gerichte auf dem Gebiet des europäischen Kartellrechts aus dem Jahr 2022. Der EuGH nahm u.a. zur Auslegung spezifischer Bestimmungen der Kartellschadensersatzrichtlinie Stellung. In drei Verfahren – darunter die Rechtssache gegen Intel wegen Treuerabatten – konkretisierte das EuG Nachweisanforderungen an den Missbrauch einer marktbeherrschenden Stellung. .... 29

**Prof. Dr. Peter Jung – Grenzen des Schutzes von Handelsvertretern durch die RL 86/653/EWG – Anmerkung zu den Urteilen EuGH v. 13.10.2022 – C-64/21 – Rigall Arteria Management und EuGH v. 13.10.2022 – C-593/21 – Herios**

Die beiden Vorabentscheidungsersuchen gaben dem EuGH die Gelegenheit, sich mit dem Schutz von Handelsvertretern durch die Richtlinie 86/653/EWG zu befassen. Während der EuGH in der Rs. C-64/21 (Rigall Arteria Management) den Anspruch auf Folgeprovisionen gemäß Art. 7 Abs. 1 Buchst. b der Richtlinie 86/653/EWG auf der Grundlage einer systematischen, teleologischen und historischen Auslegung für abdingbar hielt, setzte er den Schutz des Handelsvertreters in der Rs. C-593/21 (Herios) zumindest in seiner Begründung absolut, indem er jede Auslegung von Art. 17 der Richtlinie 86/653/EWG ausschloss, die sich als nachteilig für den Handelsvertreter erweisen könnte. .... 37

**Prof. Dr. Bernhard Kreße – Entscheidungsanmerkung zu EuGH v. 22.3.2022 – C-151/20 – Bundeswettbewerbsbehörde ./ Nordzucker AG u.a.** ..... 43

**Neues aus Brüssel**

**Prof. Dr. Martin Schmidt-Kessel / Isabelle Thiel – Stand: 6.1.2023** ..... 46

**Global denken, lokal handeln**

Der *Reithmann/Martiny* hilft bei der Bewältigung aller Herausforderungen und bietet praxistaugliche Lösungen bei allen Fragen, die bei der Gestaltung oder Beurteilung von Verträgen mit Auslandsberührung auftreten. Die Neuauflage berücksichtigt die neueste relevante Rechtsprechung und Gesetzgebung.

Bestellen Sie jetzt versandkostenfrei unter **otto-schmidt.de**

# versicherung rundschau

WU  
WIRTSCHAFTS  
UNIVERSITÄT  
WIEN VIENNA  
UNIVERSITY OF  
ECONOMICS  
AND BUSINESS

D3-Z254

Zeitschrift für das Versicherungswesen

Jänner 2023 1-2 | 23

## magazin

Editorial

Österreichs Versicherungen sind sicher und stabil

OMDS 3.0 – ein einheitlicher Standard für alle

OMDS 3.0 Österreichischer MaklerDatenService

International

## altersvorsorge

EIOPA Consumer Trends Report 2022: Pensionen & „Financial Health“

## gesundheitsvorsorge

Das Gesundheitssystem auf dem Weg zur Klimaneutralität

## wissenschaft

*a.Univ.-Prof. Dr. Eva Palten:*

Von Halsbrechung, verhaltensoriginellen Minderjährigen, demolierten Taxitüren und der Schadensfallkündigung in der Unfallversicherung

## rechtsprechung

1130. UnfallV: Führerscheinklausel österreichische Lenkerberechtigung |

1131. UnfallV: Führerscheinklausel,

Kausalitätsgegenbeweis | 1132. UnfallV:

Verbandklage: unwirksame Klauseln |

1133. HaushaltsV/PrivathaftpflichtV: Bos-

heitsakt 9Jähriger | 1134. HaushaltsV:

Alkoholisierter Radfahrer | 1135. Privat-

haftpflichtV: Aussteigen aus Kfz |

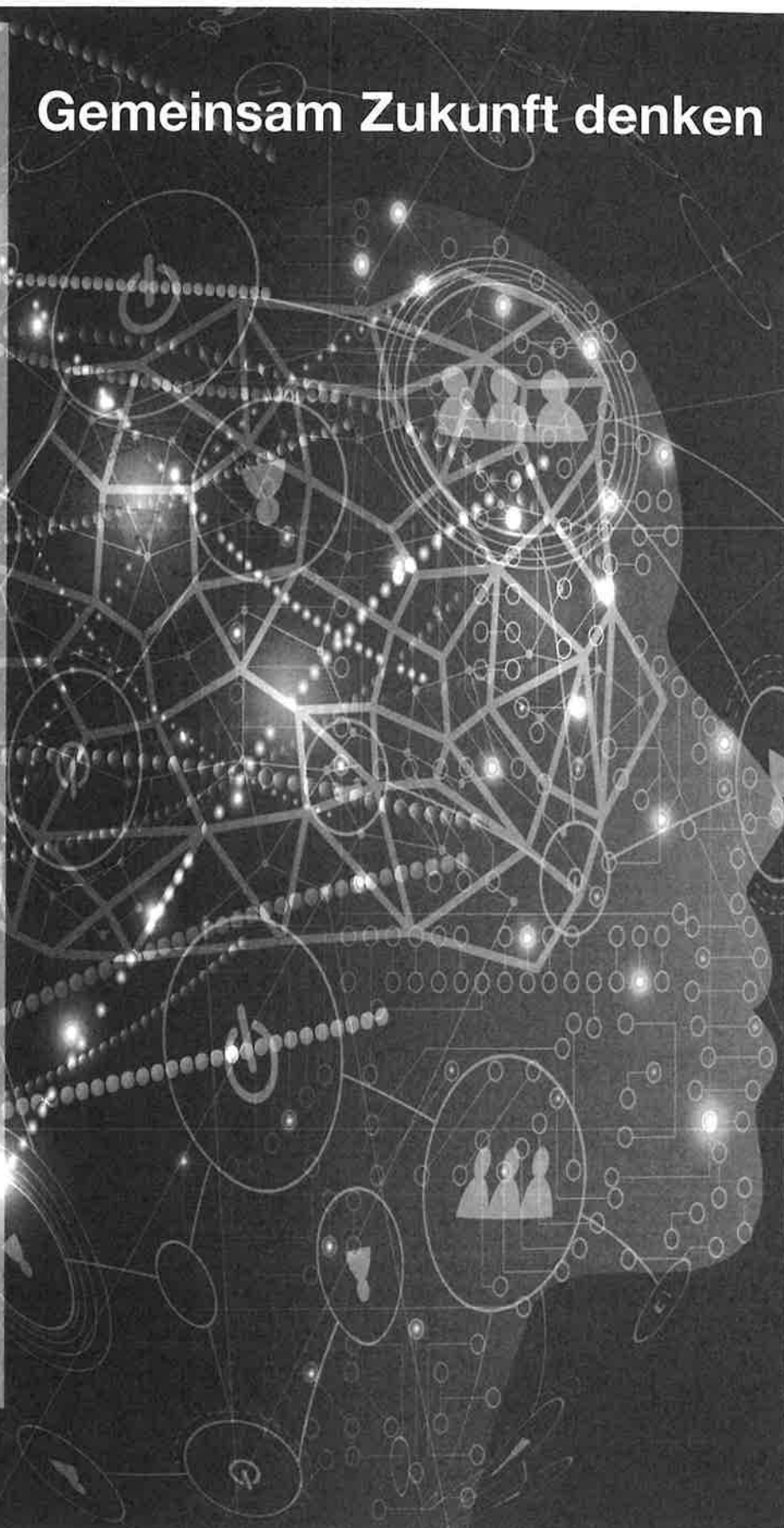
1136. Kfz-HaftpflichtV: Fahrzeugbrand,

Verwendung Kfz | 1137. HaushaltsV/

PrivathaftpflichtV: Schweißarbeiten

Verwendung Kfz

## Gemeinsam Zukunft denken





## magazin Redaktion: [dagmar.straif@vvo.at](mailto:dagmar.straif@vvo.at)

---

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Editorial</b>  | <b>03</b> |
| <b>TITEL</b>  |           |
| <b>Gemeinsam Zukunft denken</b><br>Interview mit Rémi Vrignaud, Vorstandsvorsitzender Allianz Österreich und Präsident des österreichischen Versicherungsverbandes VVO                          | <b>04</b> |
| <b>Österreichs Versicherungen sind sicher und stabil</b><br>Die vorläufigen Zahlen 2022   | <b>09</b> |
| <b>OMDS 3.0 – ein einheitlicher Standard für alle</b><br>Interview mit Arno Schuchter, Vorstand für Vertrieb und Marketing der Generali Versicherung AG   | <b>10</b> |
| <b>OMDS 3.0 Österreichischer MaklerDatenService</b><br>Ein Statusüberblick  | <b>12</b> |
| <b>International: Nachhaltigkeit und Digitalisierung – zwei wesentliche Trends</b><br>Interview mit Michaela Koller, Generaldirektorin des Europäischen Versicherungsverbandes Insurance Europe | <b>13</b> |

## altersvorsorge Redaktion: [christina.wuehrer@vvo.at](mailto:christina.wuehrer@vvo.at)

---

|  |           |
|--|-----------|
| <b>EIOPA Consumer Trends Report 2022: Pensionen &amp; „Financial Health“</b><br>Die Ergebnisse einer Eurobarometer-Umfrage, die in allen EU-Mitgliedstaaten durchgeführt wurde | <b>19</b> |
|--|-----------|

## gesundheitsvorsorge Redaktion: [astrid.knitel@vvo.at](mailto:astrid.knitel@vvo.at)

---

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Das Gesundheitssystem auf dem Weg zur Klimaneutralität</b><br>Der Energieeinsatz ist der größte Umweltfaktor im Gesundheitswesen, aber nicht der einzige | <b>23</b> |
|---|-----------|

## wissenschaft Redaktion: [katharina.trampisch@gvfw.at](mailto:katharina.trampisch@gvfw.at)

---

|   |           |
|---|-----------|
| <b>Palten: Von Halsbrechung, verhaltensoriginellen Minderjährigen, demolierten Taxitüren und der Schadensfallkündigung in der Unfallversicherung</b><br>Aus der aktuellen Judikatur des OGH | <b>28</b> |
|---|-----------|

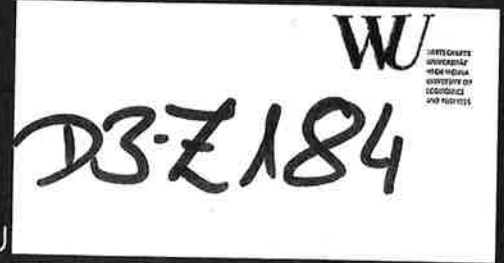
|  |           |
|--|-----------|
| <b>Rechtsprechung</b><br>1130. UnfallV: Führerscheinklausel österreichische Lenkerberechtigung   1131. UnfallV: Führerscheinklausel, Kausalitätsgegenbeweis   1132. UnfallV: Verbandklage; unwirksame Klauseln   1133. HaushaltsV/PrivathaftpflichtV: Bosheitsakt 9Jähriger   1134. HaushaltsV: Alkoholisierter Radfahrer   1135. PrivathaftpflichtV: Aussteigen aus Kfz   1136. Kfz-HaftpflichtV: Fahrzeugbrand, Verwendung Kfz   1137. HaushaltsV/PrivathaftpflichtV: Schweißarbeiten Verwendung Kfz | <b>44</b> |
|--|-----------|

|                        |           |
|------------------------|-----------|
| <b>Für Sie gelesen</b> | <b>56</b> |
|------------------------|-----------|

|                  |           |
|------------------|-----------|
| <b>Impressum</b> | <b>58</b> |
|------------------|-----------|

DE GRUYTER

2023 · BAND 33 · HEFT 2  
ISSN 1439-1589 · e-ISSN 1612-7056



DEUTSCHE ZEITSCHRIFT FÜR WIRTSCHAFTS- U

# DZWIR

SCHRIFTFÜHRUNG

Richard Wald / Michael Schmidt

DE  
|  
G

[www.degruyter.com/dzwir](http://www.degruyter.com/dzwir)

## Inhalt

### Aufsätze

Prof. Dr. iur. Markus Gehrlein

**Ausgleich eines Steuerschadens durch Steuervorteil — 57**

Dr. iur. Julian B. Hageböke, B. Sc. (Univ. Passau) / Tobias Springer / Lena K. Schade

**Die »Neukonturierung« der subjektiven Voraussetzungen der Vorsatzanfechtung (§ 133 InsO) — 62**

### Rechtsprechung

Arbeitsgerichtsbarkeit

BAG, Urteil vom 19. 5. 2022 – 2 AZR 467/21

**Fehlen der sog. Soll-Angaben in Massenentlassungsanzeige — 76**

BAG, Urteil vom 25. 5. 2022 – 6 AZR 224/21

**Wiedereinstellung in der Insolvenz — 79**

BAG, Beschluss vom 1. 6. 2022 – 7 ABR 41/20

**Entsendung unternehmensfremder Mitglieder in Gesamtbetriebsrat — 84**

Finanzgerichtsbarkeit

BFH, Urteil vom 28. 6. 2022 – VII R 23/21

**Restschuldbefreiung und Steuerstraftaten — 90**

Zivilgerichtsbarkeit

BGH, Beschluss vom 24. 3. 2022 – IX ZB 35/21

**Antrag auf Versagung der Restschuldbefreiung — 93**

BGH, Urteil vom 19. 5. 2022 – III ZR 11/20

**Gesamtschaden, Quotenverringerschaden — 95**

BGH, Urteil vom 19. 7. 2022 – II ZR 103/20

**Ermächtigung zum Ausschluss des Bezugsrechts — 97**

BGH, Urteil vom 29. 9. 2022 – I ZR 180/21

**Rechtsschutzbedürfnis für eine Vollstreckungsabwehrklage — 100**

BGH, Urteil vom 13. 10. 2022 – IX ZR 130/21

(Besprechung Dr. iur. Julian B. Hageböke, B.Sc. (Univ. Passau) / Tobias Springer / Lena K. Schade, S. 62)  
**Zweifel am Vorliegen des Gläubigerbenachteiligungsvorsatzes des Schuldners — 103**

### Buchbesprechung

Prof. Dr. iur. Christian Pelke, LL.M.

**Jens M. Schmittmann, Haftung von Organen in Krise, Restrukturierung und Insolvenz, 4. Auflage — 107**

### Nachrichten

BFH, Fremdvergleich wegen Spende oder verdeckter Einlage (Urteil vom 13. 7. 2022 – I R 52/20) — **108**

BGH, Untätigbleiben nach Verfahrensunterbrechung (Beschluss vom 29. 6. 2022 – VII ZB 52/21) — **108**

BGH, Servicepauschale als verdecktes Zahlungsmittelentgelt (Urteil vom 28. 7. 2022 – I ZR 205/20 – Servicepauschale) — **108**

BMJ, Formulare für Einzel- und Gesamtvollstreckung (Zwangsvollstreckungsformular-Verordnung – ZVfV vom 16. 12. 2022 (BGBl. I 2368)) — **108**

D3-Z241

# ÖJZ

## Österreichische Jurist:innenzeitung

### Beiträge

#### **Korrektur des Verhandlungsprotokolls nach der ZVN 2022**

Martin Trenker und Lukas Frybert

#### **Aktuelles vom OGH zur Abgrenzung zwischen Hoheits- und Privatwirtschaftsverwaltung**

Martin Paar

#### **Dead as a dodo – Wie das Recht die Artenvielfalt schützt**

Daniel Ennöckl

#### **Verfahren aufgrund eines Widerspruchs nach §§ 112 f StPO**

Eckart Ratz

### Evidenzblatt

#### **Amtshaftung des Bundes für Handlungen der Landesverwaltungsgerichte**

Alice Lea Nikolay

#### **Schiedsgutachtervereinbarung zur Mietzinsanhebung**

Christian Hausmaninger und Oliver M. Loksa

#### **Subsidiaritätsklausel und Doppelversicherung**

Felix Artner

# Inhalt

## Editorial

- ▶ **EuGH und Verbraucherschutz im Bankrecht** ..... 129  
*Stefan Perrier, Martin Spitzer*

## ÖJZ aktuell ..... 131

## Beiträge

- ▶ **Korrektur des Verhandlungsprotokolls nach der ZVN 2022** 132  
*Martin Trenker, Lukas Frybert*

- ▶ **Aktuelles vom OGH zur Abgrenzung zwischen Hoheits- und Privatwirtschaftsverwaltung** ..... 138  
*Martin Paar*

- ▶ **Dead as a dodo – Wie das Recht die Artenvielfalt schützt** 142  
*Daniel Ennöckl*

- ▶ **Verfahren aufgrund eines Widerspruchs nach §§ 112 f StPO** 149  
*Eckart Ratz*

## Muster

- ▶ **Muster für Protokollwidersprüche** ..... 137  
*Robert Fucik*

## Kurzbeitrag

- ▶ **Regress und Anrechnung, Sozialhilfe und Sozialversicherung** ..... 156  
Anmerkung zu OGH 30. 5. 2022, 2 Ob 228/21z  
*Christian Huber*

## Evidenzblatt

- ▶ **Amtshaftung des Bundes für Handlungen der Landesverwaltungsgerichte** ..... 158  
**Amtshaftungsrecht** OGH 14. 7. 2022, 1 Ob 115/22a  
*(Alice Lea Nikolay)*

- ▶ **Keine Amtshaftung für Angaben des Bürgermeisters über Leerstellungen** ..... 161  
**Amtshaftungsrecht** OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 80/22d  
*(Theresa Ganglbauer)*

- ▶ **Zum Gebot der Schriftlichkeit einer Kündigung nach dem Vertragsbedienstetengesetz** ..... 164  
**Arbeitsrecht** OGH 30. 8. 2022, 8 ObA 101/21t  
*(Andreas Riedler)*

- ▶ **Arbeitsleistung aus Gefälligkeit** ..... 166  
**Arbeitsrecht** OGH 24. 10. 2022, 8 ObA 74/22y

- ▶ **Aufhebung einer letztwilligen Verfügung infolge Beendigung der Lebensgemeinschaft** ..... 167  
**Erbrecht** OGH 6. 9. 2022, 2 Ob 97/22m

- ▶ **Das uneigentliche Nachvermächtnis im Verlassenschaftsverfahren** ..... 168  
**Erbrecht; Außerstreitverfahren** OGH 22. 11. 2022, 2 Ob 104/22s

- ▶ **Kosten der Erziehungsberatung als Abzugsposten von der Unterhaltsbemessungsgrundlage** ..... 168  
**Familienrecht** OGH 31. 8. 2022, 9 Ob 30/22k

- ▶ **Schiedsgutachtervereinbarung zur Mietzinsanhebung** ... 171  
**Mietrecht** OGH 25. 8. 2022, 5 Ob 119/22v  
*(Christian Hausmaninger, Oliver M. Loksa)*

- ▶ **Sozialversicherungsrechtliches „Taschengeld“ als kongruente Leistung** ..... 174  
**Schadenersatzrecht** OGH 30. 5. 2022, 2 Ob 228/21z

- ▶ **Nachträgliche Strafmilderung und Entschädigung** ..... 176  
**Schadenersatzrecht** OGH 14. 9. 2022, 1 Ob 133/22y

- ▶ **Herabsetzende, kreditschädigende Äußerungen gegenüber Cousin der Mutter und deren Freundin** ..... 177  
**Schadenersatzrecht** OGH 17. 10. 2022, 6 Ob 163/22x

- ▶ **Verletzung der Dokumentationspflicht begründet Beweiserleichterung** ..... 179  
**Schadenersatzrecht** OGH 17. 11. 2022, 3 Ob 195/22f  
*(David Messner-Kreuzbauer)*

- ▶ **Subsidiaritätsklausel und Doppelversicherung** ..... 181  
**Versicherungsvertragsrecht** OGH 29. 9. 2022, 7 Ob 117/22i  
*(Felix Artner)*

- ▶ **Verbrauchergerichtsstand für Bereicherungsanspruch** .. 184  
**Verfahrensrecht** OGH 20. 10. 2022, 9 Ob 75/22b

- ▶ **Anrechnung nach dem 11. HptSt erbrachter Leistungen (nur) Gegenstand von Berufung** ..... 184  
**Strafprozessrecht** OGH 27. 7. 2022, 15 Os 53/22s  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Bekämpfung einer Unterbringungsanordnung** ..... 185  
**Strafprozessrecht** OGH 7. 9. 2022, 13 Os 68/22g  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Die Vorschrift gilt nicht für alle widersprechenden RMErklärungen** ..... 186  
**Strafprozessrecht** OGH 7. 9. 2022, 13 Os 69/22d  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Entscheidungspflicht über EHB** ..... 187  
**Strafprozessrecht** OGH 29. 9. 2022, 12 Os 88/22s  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Anzeige wegen Vergewaltigung muss gesellschaftliche Stellung nicht vernichten** ..... 189  
**Strafrecht** OGH 7. 9. 2022, 13 Os 57/22i  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Vorläufiges Absehen vom Strafvollzug** ..... 190  
**Strafrecht** OGH 7. 9. 2022, 13 Os 63/22x, 64/22v  
*(Eckart Ratz)*

- ▶ **Abgabenhinterziehung** ..... 191  
**Strafrecht** OGH 23. 11. 2022, 13 Os 47/22v

Impressum auf der 2. Umschlagseite

# RdU

## Recht der Umwelt

### Schwerpunkt

## Energiewende

**Contracting & PPA – Neue Formen iZm grünem Strom**

Florian Stangl und Gregor Biley

**Energiekosten steigen – Update zu Energiepreisen  
und -abgaben**

Stephan Cejka

### Beitrag

**Vom Bodenaushub als Nebenprodukt und  
wann Abfall sein Ende findet**

Mario Walcher und Marco Wallner

### Rechtsprechung

**EuGH: *Porr* zu unkontaminiertem Bodenaushubmaterial**

Rainer Weiß

**VwGH: 5%-Grenze ist kein Freibrief für  
gemischte Tierbestände**

Nadja Polzer

**OGH: wichtiges Interesse iZm Klimaanlage**

Emanuel Ponholzer und Bastian Egger

# Inhalt

---

## Editorial

- Nach der COP ist vor der COP ..... 1  
*Wilhelm Bergthaler, Daniel Ennöckl, Ferdinand Kerschner und Erika Wagner*

- Schnell und Aktuell ..... 3

## Energiewende

- Contracting & PPA ..... 4  
 Neue Formen der Eigen- und Direktversorgung mit grünem Strom  
*Florian Stangl und Gregor Biley*

- Energiekosten steigen (weiter) – ein Update zu  
 Energiepreisen und -abgaben ..... 12  
*Stephan Cejka*

## Beitrag

- Vom Bodenaushub als Nebenprodukt und wann Abfall  
 sein Ende findet ..... 18  
*Mario Walcher und Marco Wallner*

- Aktuelles Umweltrecht ..... 22

## Leitsatzkartei

- RdU-LSK 2023/1–6 ..... 30

## Rechtsprechung

- Abfalleigenschaft und Abfallende bei hochwertigem,  
 unkontaminiertem Bodenaushubmaterial ..... 33  
**Abfallwirtschaftsrecht** EuGH 17. 11. 2022, C-238/21, *Porr*  
*(Rainer Weiß)*

- 5%-Schwelle ist kein Freibrief für gemischte  
 Tierbestände ..... 38  
**UVP-Recht** VwGH 20. 10. 2022, Ro 2019/06/0021  
*(Nadja Polzer)*

- Wichtiges Interesse iZm Installierung einer Klimaanlage 41  
**Wohn- und Mietrecht** OGH 29. 8. 2022, 5 Ob 36/22 p  
*(Emanuel Ponholzer und Bastian Egger)*

- Veranstaltungen & Seminare ..... 44

Impressum auf der 2. Umschlagseite